

TRACTATIONIS
DE
JURE OVIUM
Von Schäfferey-Rechten.

Moderante

VIRO ILLUSTR

DN. GEORGIO ADAMO Struven/
Jcto CONSUMMATISSIMO,

SERENISSIMORUM DUCUM SAXO-VINARIENSIIUM CONSI-
LIARIO INTIMO, PRÆSIDE REGIMINIS AC CONSISTORII
SAXO-JENENSIS SPLENDIDISSIMO, FACULTATIS JURI-
DICÆ ORDINARIO, ET CURIÆ PROVINCIALIS
AC SCABINATUS ASSESSORE
MERITISSIMO,

DN. PATRONO ET EVERGETA SUO SUMMO
OBSERVANTIÆ AC OBSEQUII CULTU PER ÆTA-
TEM PROSEQUENDO.

IN ILLUSTR

Ad



D. 16. Septembr. cl. 13 Lxxxii.
publica censura exhibitæ

EDITIONEM QUARTAM

HENRICVS Berlach/ Apoldensf.

JENÆ, Typis PAVLI EHRICHII. 1714.

2. THE FIRST PART OF THE

THE SECOND PART OF THE

THE THIRD PART OF THE

THE FOURTH PART OF THE

THE FIFTH PART OF THE

THE SIXTH PART OF THE

THE SEVENTH PART OF THE

THE EIGHTH PART OF THE

THE NINTH PART OF THE

THE TENTH PART OF THE

THE ELEVENTH PART OF THE



I. N. D. N. 7. C.

PROOEMIUM.



B orbe condito, *Benev. Lect.* pauca & ferè nullæ fuerunt Gentes, quibus non singulari oves fuerint & curæ & æstimationi; Hinc quoque factum est, ut referentè *Varron. Lib. 2. de rustic.* Illustrissimus quisque apud antiquos pastor fuerit; atque (ut in præsentì, quorum in sacris honorifica sit mentio, Heroas illos maximos prætermittamus,) divitissimos pecora pavisse, honestissimumque fuisse studium rei pecuariæ satis veterum probant exempla. Namque in Græcia illud ita viguisse ex Homero aliisque antiquissimis Ethnicorum scriptoribus constat, ut non Reges modo, sed ipsos etiam Deos immortales pastores fuisse tradant. Et quanquam *Ovidius* Romulo populi vicini affinitatem contracturo nocuisse scribat, quod à Faustulo inter pastores educatus esset; & aliquando oves pavisse crederetur; *Plinius* tamen testatur, pecus aliquando unicum Romanis fuisse vestigium: & non modo in magno habitum esse honore hoc studium, sed & apud eosdem divitissime duravisse; Cui calculus suum ille ipse adjecisse & antedictis contradixisse videtur, de senatoribus Romanis Viris alias honoratissimis

postmodum quod ipsi suas paverint oves referens. Quem-
admodum autem omnium rerum, ita & hujus successu
temporis secuta est mutatio; siquidem incremente luxu
pecus illis tantum tribuisse pascendum Romanos, qui te-
nuioris fuerint fortunæ, testem præter alios habemus *Juve-
nalem*. Quo res nostris devenerit temporibus, quodque non
nisi infimæ sortis & humi repentibus hominibus oves tradan-
tur custodiendæ, cuique satis constat; Verum tantum abest,
ut nobilissima etiam ingenia illarum hodie abjiciant curam,
ut potius ipsi Principes omnem moveant lapidem, quo sua
conservent ovilia, & jura salva intactaq; maneant, haud ignari
singularis, quam præstant utilitatis; Hinc etiam est, quod
apud Priscos illos in ovibus omnes collocatæ fuerint divitiæ.
Namque quin pecunia & peculium pecori debeant suam no-
menclaturam, nullum est dubium; Pecoris vero nomine cum-
primis tunc temporis venisse oves ansam præbet credendi
præstantissimum *Varronis* hunc in modum judicium: *quadru-
pedum sylvestrium, quas utilitatis causa deprehensas homines incluse-
runt, ut mansuescerent, prima non sine causa putantur oves as-
sumta & propter utilitatem, & propter placiditatem: Maxime enim
natura quiesca & aptissima sunt ad vitam hominum; ad cibum enim
lac & casum adhibitum, ad corpus vestitum & pelles attulerunt.*
Quorum usum eximium sacræ literæ pluribus locis itidem
commendant, præprimis autem ejusdem Sapientissimus ille
Proverb. 27. hanc facit mentionem: *Agni sunt ad vestimentum
iuvum, & hedi ad agri pretium. Sufficiat tibi, sufficienter habebis lac
caprarum in cibis tuis, & in necessaria domus tua, & ad vitulum
ancillis tuis.* Hisce pondus quoddam magnum Viri rebus
domesticis exercitatissimi *Johannis Coleri, in Oeconom. sua rurali
& domestica pag. m. 420.* addunt verba: **Wohl dem Wirth/
dem die Schaafse wohl beystehen / denn der leidet
keine Noth / seine Schäflein können ihm rechtst Gott
wohl**

wohl fortheßfen / sie nähren / speifen / träncken und
 erhalten ihn / und machen ihn freylich zum Herrn.
 Wie ich dann selbstn einen Bauer in der Schle-
 sien gesehen / der nicht allein ein Bürger-Guth
 in der Stadt hatte / sondern auch ein gut Dorff
 darzu kauffte / und schriebs nechst GOTT alles
 dem Schaaf-Vieh zu / daß er reich worden war/
 dietweil er mit dem wohl umgehen kunte. Ipse quo-

que *Klockius* hanc decantatam ovium utilitatem in *Lib. 2. de Arar. cap. 4. num. 21.* nequaquam reticere potest, speciatim omnia ibidem referens. Sed quid opus est, plura adducere rerum testimonia, cum ipsa res cujusvis testatione satis loquatur. Quod cum ita sit, eo magis mihi gratulor, quod hanc commentatione & auspiciis Illustris Domini Præsidis, materiam de re tam utili agentem, nec adeo tractatu indignam suscipere licuit; Cujus immortalis laude decoranda erga me benevolentia uti nunquam non; ita in hac elaboratione egregio effulsit documento, quod cum ad Ipsum Virum Illustrum, tum ad Ejusdem instruatissimam Bibliothecam aditus semper paruerit. Ceterum quum non possim, quin infirmitatem & ingenii mei imbecillitatem fatear, quod ipsa forsitan res easdem sit proitura: Spero tamen à quocunque, si erravero, me eo facilius impetraturum veniam, quod non ea, quæ hujus materiæ amplitudo, & dignitas, sed quæ ingenii mei tenuitas, judicii que imbecillitas permittunt, promittam, accuratiorem elaborationem sagaciori relinquens ætati. Sit igitur

FELICITER!

* (6) *
 SECTIO I.

DE
 OVIBUS EARUMQUE
 AFFINIBUS.

CAP. I.

DE

JURE OVIVM IN GENERE.

THESS. I.



Orma & qualitatibus, præsertim si extra terminos Europæ vagemur, multum inter se differunt oves, siquidem in Peru regione oves ad asellorum magnitudinem, longis cruribus & crasso corpore crescere, iisq; præterea caput longum & collum ad effigiem Cameli esse testis est *Cardanus de rer. variet. lib. 7. c. 31.* Sic *Olauus in descript. Gent. Sept. lib. 17. cap. 1.* refert, quod Insula Gothlandia arietes sive verveces producat ceteris robustiores & proceriores, quibus quaterna vel octona cornua crescant; tantumq; ferocia à cornibus mutuent, ut tempore coitus, nisi ferra vel lima demantur, ceteris animantibus sint nocumento ipsiq; pastori rebelles. Et *Boëthius in Scotia descript.* fecit mentionem montis cujusdam in Galecta Scotiæ regione (*Daundor*) aurei ab incolis appellati, quod oves in eo flavæ sint, dentes coloris plane aurci habentes, carnes vero velut croco tinctas. Nec prætermittendum, quod *Herodotus* de Arabia affirmat; esse nimirum ibidem duo ovium genera admiratione maxime digna, quorum unum caudas habeat tam longas, ut non sint tribus breviores cubitis; alterum verò ad cubitalem latitudinem candas gerat. Præter has referente *John. Bodino in Method. histor. c. 4.* *Leo Afer Historicus* se vidisse affirmavit ovium Ægyptiarum caudas, quæ pondere libras quinquaginta; interdum vero centum viginti æquarent. Ideoq; unumquemque pasto-

pastorum doctum esse debere arte fabrili, ut plectella faciant, quæ singularum ovium caudis subligent, super quæ caudas ipsas alligent. Quod idem Bellonius atque Hieronymus Cardanus tradiderunt. Verum cum hæc plane fidem nostram excedant, satius est, ut ea in re credamus Viro Magnifico Dn. Joh. Ludolph. in *hisor. sua. Ethiopie. lib. 1. cap. 10.* Mirabile, dicenti, illud genus ovium in oriente atque Africa satis notum hic quoque frequens est. Caudas tam obesas habent, ut minime decem vel duodecim libras; maxima interdum ultra quadragintaendant. Igitur necesse est plectellum supponere, quo tantum onus eo commodius post se trahere possint, neque humilaceretur aut corrumpatur. De his caudis accipienda sunt, quæ in sacrificiis Hebræorum inter alia pingua cremari jubentur; quin & speciale nomen apud illos extat אֵילָן, Vulgaris vero & macilenta illa tam nostrarum ovium, quam aliorum animalium cauda אֵילָן vocatur. Præter istas Polyd. lib. 1. ovium in Scotia meminit, quæ ne id quidem, quod omnibus animantibus commune est, habeant, cum præter rorem cælestem nullam bibant potum, adeo ut etiam à pastoribus de industria à fontibus arceantur, quando experientia sit cognitum, quod dare bibere illis sit exitiale.

II. Ceterum cum nobis ovium sive alibi, sive in Europa & nostris regionibus existentium naturam explicare non sit propositum; sed de jure, h. e. eo, quod justum est circa oves agere: Ideoque ea tantum, quæ annotatu digna, ac ad onomatologiam necessario spectant, persequamur. Esse autem ovem ex genere bisulcorum, non modo ipsa loquitur αὐτοψία, sed hujus etiam rei testem habemus Aristotelem: ovis, inquit, tem, bisulca est, forcipem enim pro ungula habet. Præcipue vero famosa ejus est stoliditas atque simplicitas, quibus asino nequaquam inferior esse videtur, cum & *Elanus* scribat: Ovis & asinus ineptissimis sunt moribus & animis degeneribus; Cui haud dissentit *Adamantius*; In ovis, dicens; ingenio se prodit τοῦ ὄντος, i. e. simplicitas vel stultitia, hinc *μεγαλάρων* dicitur homo stolidus & quasi ovis ingenium referens. Idcirco *Aristoteles*, quoque *lib. 6. Animal.* ovem appellat μέγας ὄντος, i. e. magnus, ani-

mal omnium quadrupedum simplicissimum. Ideoque simplicis ac stupidi ingenii homines quandoque dicuntur *oves*, sicuti *Plaut. Bachid. Act. V. scen. 1. amabo, quis has huc oves adegit?* Et nos dicimus, er ist ein einfältig *Schaaß*. Quandam tamen defensionem ab ipsa natura insitam, merito iis tribuit *Propertius* in verbis:

*Non solum taurus ferit uncis cornibus hostem,
Verum etiam instanti lesa repugnat ovis.*

Afficiuntur aliàs hoc nomine ipsi fideles, & à Salvatore nostro pluribus vicibus vocantur *oves*, indeque Canonistis in hac significatione vox usitatissima, & integrum Tractatum Canonicum *Mischaël de Antnyon* inscripsit: *De ovili & Pastoris unitate*. Sicuti quoque in Canonibus omnes animarum rectores; in specie verò Episcopi solum & superiores vocantur pastores. v. *Augustin. Barbof. d. Jur. Ecclesiast. lib. 2. tit. 381. n. 37. & Glossa in l. nos reddentes in verb. Archimandrita. C. de summ. Trinit. dicit, quod Archimandrita dicatur ab ἀρχὸς Princeps, & Μάρδερν, quod sit ovis: hincque Archimandrita idem sit ac Abbas, qui præest ovibus, i. e. Monachis: quos quandoque lupos esse rapaces addit Marcell. Fortunat. Tr. de veritat. & error. P. 1. n. 197.*

III. *Oves Bartolo* dicuntur animalia minuta in *l. oves ff. de abig. & veniunt appellatione pecorum, l. 2. §. fin. ff. ad L. Aquil. §. 1. Instit. de L. Aquil. l. 12. §. 2. ff. de usu & habitat. Nec obstat §. 4. Instit. de usu & habitat. ubi oves à pecoribus distingui videntur in verbis: *pecorum vel ovium*; Etenim res erit clara, si (omissa correctione *Cujacii*; qui pro *vel* legi vult *veluti*) statuamus cum *Magnif. Joh. Thoma p. m. de Nox. animal. cap. 16. n. 35. seq.* particulam *vel* non distinguere *oves & pecora*, tanquam res specie diversas; Sed legatum *usus ovium* à legato *usus pecorum*: seu esse notam novi exempli sive casus; Aliud enim est legatum ovium, aliud autem pecorum. Ceterum inter se differunt *oves & grex ovium*; hoc amplius, illud strictius est interpretandum: veluti ovium grege legato cujusvis generis oves continentur *arg. l. 79. ff. d. Leg. 3. Paul. lib. 3. sentent. tit. 6. Quemadmodum quoq; Germanica vox Schaaß est generalis, & completitur sub se alie Dāniel/ Zeila**

Zeit, Hämml / Silber, Jährlinge / qui tamen omnes excluduntur per vocabulum *Schaafe* / uti pronunciarunt in *Curia Provinciali Saxonica*, in *Termin. Agid. Anno 1622*. Præterea agni ovium appellatione non veniunt, quod enim statutum est de his, in illis locum non habet per *l. servis legatis §. ovibus ff. de Legat. 3. ibiq; Gloss.* Hoc tamen hodie in Scabinat. minus observari, sed Geradæ plenæ cum ovibus feminini generis, ejusdem quoque generis agnos adjudicari testatur *Matth. Wesemb. Conf. 349. n. 5.*

IV. Oves decem constituere gregem patet ex *l. fin. ff. de abig. §. 18. Instit. de Leg. Gloss. in §. sed si gregis, Instit. de rer. divis. Alex. in l. Prætor. de vi bonor. raptor.* Inde quæstio nascitur, an grege ovium legato, si totius deinde grex ad unam perveniat, illa una debeatur? Dubitandi ansam præbet, quod grex legatus sit, qui in una ove consistere nequit, unde videtur illam non deberi, cum interitu rei legatum ipsum extinguatur. *l. 22. de Legat. 1. l. 3. ff. de abig.* Sed respondetur per *§. si grex legatus Instit. de Legat.* quod legatum universitatis sive auctum sive diminutum fuerit, sive ante sive post mortem testatoris, ad legatarium pertineat. Unde legatum gregis non extinguitur, si perveniat ad unum tantum caput. *l. 22. ff. de Legat. 1.* sed illam unam ovem, quæ reliqua est, legatarius perere potest actione in rem, cum legato grege, & sic quodam toto, singulæ quoque ejus partes legatæ censeantur; argumento à toto ad partes ducto. *v. Schneidvvin. ad d. §. si grex legatus. Instit. de Legat.* Illud autem præcedit saltem in legato proprietatis, non verò ususfructus; Namque ususfructu gregis legato atque ita diminuto, ut grex amplius dici nequeat, ususfructus quoque extinguitur. *l. fin. ff. quib. mod. usufr. extingv.* ex hac ratione, quod ususfructus sit jus in corpore, quo sublato & istud perire necesse est. *l. 2. ff. de usufr. Ludvvell. ad §. 18. Instit. de Legat. Conf. D. Christoph. Phil. Richier. p. m. Tr. de Signif. Adverb. voc. gregatim.* cum ususfructus non ita amplius sit gregis uti proprietas, quæ singulis rebus quasi inhæret, juxta *Dn. Struv. in notis ad Tract. Anon. Matth. de successionibus cap. 9. tb. 13.* Idem quoque dicitur grex, licet per substitutionem aliarum pecudum totus postmodum

dum renovetur. *l. 13. pr. ff. de pignorib.* Grex enim ipse substantiam non mutat, quod substituta ei alia sint capita. *l. 76. ff. de judic. & l. 22. ff. de Leg. 1.* Non abs re hic quoque notandum esse existimo, quod si quis dixerit: dono tibi gregem meum, aliena etiam capita, quæ sunt ex numero gregis contineri, quia nomen gregis est universale. *l. grege autem legato. ff. de Leg. 2. & dispositio universalis per diëtionem meum non restringitur. l. Marcellus ff. de R. V.* Quæ res tamen aliter sese habet in dispositione generali, quia illa restringitur; veluti si quis dixerit: dono omnes servos meos; tunc ii, qui non sunt donatoris, in donatione non continentur. *h. servot. d. Leg. 3. v. Francisc. Card. Mantie. de tacit. & ambig. con. cens. Part. 2. lib. 13. tit. 23. n. 29.*

V. Exigit instituti nostri ratio, ut paucis etiam de ovibus, quæ earum nomine in Gerada significantur, nunc videamus. Oves communiter ad Geradam, nec ad sponsalitiæ largitatem; (Morgengab;) nec domestica cibaria (Mussheil) pertinent. *vid. Dn. Struv. in Designat. rer. Gerad.* Quod eleganti quoque confirmatur Responso à Scabinatu Jenensi Anno 1625. M. Mart. hoc modo dato: *Die weil Vermöge G. von S. zu A. Seel. Eheveredung sub dato am 16. Febr. Anno 1601. nach dessen Tode seiner hinterlassenen Wittben vor die Morgengab und Mussheil von euch / als Lehn. folgern 1000. Gl. Geldes gesetzt / welches in Abtretung des versicherten Rüterguths baar hinaus zu geben: So behaltet ihr dargegen / was sonst zur Morgengab und Mussheil gehöret / nicht unbillich.* (Res enim succedit in locum pretii, als wann die Morgengab und Mussheil von den Lehnfolgern gekauft sey.) Ob aber wohl in gemeldter Eheveredung des Viehes in gemein gedacht: so geben doch die darinnen angezogene Umstände so viel Nachrichtung / daß solches Viehe allein vom Kindviehe / außer Ochsen und von andern Viehe / welches zur Morgengab und Mussheil gehörig / zu verstehen / dahero ihr euch als Lehns. Erben der Schaafe nicht anzunehmen; sondern demnach die Wittbe solcher Gerads Etüde sich begeben; so sind sie unter die Landes. Erben auszutheilen &c. Quod tamen intelligendum saltem de ovibus &c.

mini-

minini generis, exceptis tam castratis quam incastratis arietibus. Land. R. Lib. 1. art. 24.

VI. Bene autem hoc loco attendenda est distinctio inter Geradam uxorum seu plenam, (die volle Gerad;) & cognatorum, (die Nisttel, Gerad.) Illa post mortem mariti uxori vel ejusdem filiz regulariter jure Sax. plene debetur, & omnes, nisi statuto vel consuetudine alicujus loci aliter sit dispositum, sub se comprehendit oves. v. Weichbild art. 23. in text. verb. Nun höret und vernehmet / was zu der Gerade gehöret / da gehören zu alle weibliche Kleidung / Gänse / Enten / Schaaf 1c. & Land. R. lib. 1. art. 24. in verb. So nimt sie auch alles / was zu der Gerade gehöret / das sind alle Schaaf 1c. Non attento utrum hæ propriæ mulieris, an vero mariti fuerint. v. Dn. Matth. Berlich. p. m. P. 3. concl. 28. n. 31. seqq. Carpzov. P. 2. Conf. 14. def. 22. & Marsh. Wesenbec. Conf. 285. qu. 9. n. 54. Nec regulariter illæ, quæ mercede locatæ sunt excluduntur, v. Goldbeck d. Jur. Gerad. fol. 56. n. 19. & fol. 150. n. 29. Quod tamen restringitur aliterque se habet, si locator ita contraxerit, ut in suo sit positum arbitrio vel oves vel certum quoddam pro iisdem accipere pretium: uti putarunt Domini Scabini Jenenses, eoq; modo M. April. A. 1631. G. O. von T. 3n S. Erben responderunt: Ist euer Vater G. O. von T. Scel. am 6. Dec. nechst abgewichenen Jahrs verstorben / und unter andern auch erliche eiserne Schaaf jedes Stück um 25. Gr. angeschlagen / an unterschiedlichen Orten aussenstehende hinterlassen / welche er dergestalt uf 3. Jahr lang um Zins ausgethan / daß ihme von jedem Tross 3. Gr. 6. Pf. an statt 1. Pfund Wolle jährlich gegeben werde / und bey Endung und Ausgangs solcher 3. Jahren ihme frey stehen solte / ob er wieder andere Schaaf nehmen / oder vor jedes Stück 25. Gr. gewarten wolte. Ob nun wohl euers Vaters sel. Witbe eure Stuehmutter solche / und benahmentlich diejenige / so weibliches Geschlechts / in ihre Gerade ziehen wil: so sind doch dieselbe gestalteten Sachen nach zum Erbe gehörig / und werden auch hüllich abgefolget. V. R. W.

VII. Hæc verò, nempe Cognatorum Gerada illas saltem oves ad proximam cognatam deferret, quas uxor ad maritum in-

entlit, & quæ ipsius fuerunt propriæ, per *Gloss. in cap. 56. Lehn. X. verb.* Auf daß ihr nun eigentlich wißet/ was zu der Gerade gehöret/ so mercket/ zu der Gerade gehören alle Schaafe/ die die Frau hat/ da sie ihren Mann nahm/ und die nimt auch ihre Nissfel. Hat aber der Mann selber Schaafe gezeuget/ die nimt die Nissfel nicht/ sondern nach dem Tode des Mannes so nimt sie das Weib. Denn das Weib nimt alle Schaafe ohne Unterscheid/ aber nicht die Nissfel. Prout etiam ad consultationem Claus und Hans Ziegen zu Zimmern M. Aug. 1621. responderunt Domini Scabini Jenenses: Ist eure Mutter Margaretha Wölfin unlängsten verstorben/ und hat nach sich verlassen ihren Ehemann Valten Ziegen/ und vier Söhne/ aber keine Tochter. Ob nun wol ihre Nissfel 18. Schaafe/ welche nicht von eurer Mutter herkommen/ sondern dieselbe euer Vater in seinem währenden Ehestande erworben/ zu dem Gerad. Stecken begehret; So sind doch dieselbe hierzu gestalten Sachen nach nicht gehörig/ daher von der Obrigkeit die Nissfel von solcher Schaafe. Sorderung abzuweisen V. R. W. *Conf. Harim. Pistor. lib. 1. qu. 32. n. 9. & Andr. Goldbeck. de Gerad. c. 2. n. 11.* Notandum autem hic est, quod olim Scabini Magdeburgenses in hoc Lipsiensibus & aliis Jus Sax. sequentibus fuerint contrarii, cum plenæ tum cognatorum Geradæ omnes indistinctæ adjudicantes oves, sive per maritum, sive per uxorem illæ comparatæ fuerint. Quam verò contrariam observantiam in dicto Archiepiscopatu Magdeburgensi per legem Provincialem Anno 1657. d. 22. Dec. rejectam esse deducit Dn. Joh. Christoph. Zerold/ *Tr. de jur. representat. cap. 5. concl. 9. n. 4.* verba ibidem des Erststiftl. Magdeburgl. Landtags Abschiedes zu Halla expressa allegans.

IX. Quamvis autem præterea sint, quibus scrupulum moveat *Gloss. German. in cap. 24.* ubi considerat eadem, utrum maritus proprium pastorem habuerit nec ne, in verbis: Die Frau nimt alle des Mannes Schaafe zur Gerade/ hätte aber der Mann sonderliche Schaafe/ oder einen sonderlichen Schaafe. Hirten/ der sein wäre/ dieselbe gehören ihrer Nissfel nicht/ ob sein Weib stirbe/ sondern was die Frau selbst an Schaaßen gehabt/ das allein.

allein erben sie auf ihre nechste Besinnen / als andere Weiber
und Mägde / welche Eigenschafft hätten. Ex quo inferre vo-
lunt, cognatam eas tantum oves consequi, quas uxor sub pro-
prio pastore habuerit; illas vero, quæ ovibus mariti immixtæ
fuerint, ad ipsam non pertinere, quantumvis uxoris propriæ fue-
rint: Ufu tamen obtrinare notum est, quod reprobata hac distin-
ctione omnes oves, quæ uxoris fuerunt propriæ, non attento,
utrum in ovilibus sive prædiis mariti existant, vel elocatz repe-
tiantur nec ne, ad cognatam pertineant: Et in hanc sententiam
responsum est teste fratre Harim. Pifß. l. 1. qp. 32. n. 10. à Modestino
Pifßort M. Dec. A. 1557. Distinctionem illam non veram Glos-
sam, sed saltem apostillam, à Practico quodam adjectam esse
existimante.

IX. Ceterum non præter rem Nisrel Gerada distingui so-
let in Geradam Nobilium & plebejarum secundum Goldbeck. Tr.
de Jur. Gerad. cap. 2. n. 21. & Carpz. p. 2. C. 14. def. 24. jung. D. Richt.
Urtheil des Hoffgerichts zu Wittenb. Sect. 1. Membr. 1. p. 146. seqq. ita
ut inter ignobiles cognatas oves uxoris propriæ &c. ad Gera-
dam non pertineant, sed tantum inter Nobiles. Quæ distinctio
etiam hactenus in Scabinatu Jenensi observata, & juxta eam Mi-
chel Schwartz zu Dultewitz St. Maj. Anno 1631. ita responsum
fuit: Eure Schwieger lasset sich in der Geradforderung an den
Aeldern / welche euer Weib hinterlassen / billig besattigen / (ru-
nicz enim parum in his terris accipiunt,) und seyd ihr derselben
was an Schaafen / Bälbern oder Betten / es habe gleich ihre
Tochter in währendem Ehestande dieselbe gezeuget oder nicht/
als Geradstücke abfolgen zu lassen unverbunden; Es lönte und
wölte dann eure Schwiegermutter / daß ihr ein mehrs aus einer
sonderbahren dieses Orts beständigen Gerwohnheit zur Gerade
gebühre / wie recht / darthun und bewelsen / darmit wäre sie / und
ihr mit euren Gegenbeweiß zulässig. Da nun gleich eures ver-
storbenen Weibs Mutter ausführet und beybringer / daß in dem
fürstl. Amte C. auch unter Bauerleuten ein mehrs als die Ael-
der der Gerade halben abzufolgen sey; So werden doch darun-

ter die Kälber und Kühe / desgleichen die von euch gezeugte Schaafe nicht begriffen.

X. Ad Geradam verò viduarum Nobilium non sunt referenda: oves cum pacto retrovenditionis, venditæ. In quam sententiam quoque ivisse Dominos Scabinos Hallenses dicit *Dn. Job. Christoph. Herold d. Tr. de Jur. represent. c. 1. concl. 2. n. 77. M. Oltob. A. 1614. an Jobst von Gottsurten zu Lodersleben ita respondisse referente: Ist eine Adelige Weibes Person etwan 8. Tage nach ihres Juncfers und Ehe Wirths Tode auch verblieben / und hat hinter ihr zwey Söhne und eine Tochter verlassen / da sie denn gleich dasjenige / so sie an Morgengab und Nutzheil daher / weil sie ihren Juncfer überlebet / zu fordern gehabt / würcklich empfangen / und in ihre Bewehr bekommen / (welches doch aus eurem Bericht eigentlich nicht zu vernehmen / auch ihr vielleicht vor den 30. nach besagten ihres Juncfers Tode nicht gebühret / oder nicht gefolget worden /) so wäre dennoch solches alles inso nach ihrem Absterben nicht mehr vor Morgengab und Nutzheil / sondern vor Erbe zu achten / und derowegen auf ihre nachgelassene Söhne und Töchter zu gleichem Antheil verfället / und die weil auch der Verstorbene von Adel noch bey seinem Leben die Schäferen einem andern von Adel widerkäuflich verkauft / so können solche Schaafe zur Gerade nicht gerechnet werden / weniger den Töchtern alleine zukommen / sondern es wird die Zeit des Wiederkauffs dem Käufer billich ausgehalten / und haben alsdenn die gesamten Erben die Schäferen wiederum an sich zu lösen / und gehet dieselbe gleicher Gestalt in gleiche Theilung / W. R. W. Ab hac Viduarum Nobilium Gerada excluduntur etiam oves illæ, quas Ianii macello destinatas habent per *Gloss. in art. 23. Weichbild. num. 25. Et hæc de Ovibus in genere dixisse sufficiant. Nunc ad specialia progrediendum, & quidem ad**

OVIBUS MORBIDIS.

THEO. XI.

OVillum pecus quamvis molliſſimum, vaſetudinis tamen tur-
riſſimæ eſſe, minimeque peſtilentia laborare *Columella* ex
ſententia *Ceſſi*, quem prudentiſſimum hac parte vult haberi, con-
tra *Ariſtotelem* & alios evincere nititur. At verò quod attinet prius,
toto videmus die, quam valde ob leviſſimam etiam rem iſtius
periclitetur valetudo, & ovem & hominem iisdem fere totidem-
que tentari morbis communis teſtatur experientia; ſufficiant-
que nobis quoad poſterius illuſtrium Poëtarum *Virgillii* & *Ovidii*
teſtimonia, quorum ille in 3. *Georgic. ita*:

*Hic quondam morbo cæli miſeranda coorta eſt
Tempeſtas, totoque Autumni incanduit æſtu,
Et genus omne neci pecudum dedit atque ferarum,
Corruptæque Lacus; infecit pabula tabo.*

Hic vero hoc modo:

*Strage canum primò volucrumque; aviumque, boumque,
Inque ſeris ſubiti depreſſa potentia morbi eſt.
Concidere infelix validos miratur arator
Inter opus tauros, medioque recumbere fulcra.
Lanigeris gregibus balatus danſibus agros
Spome ſua lanaque cadunt, & corpora tabent.*

Huiusque rei *Seneca lib. 6. Quæſt. Nat. cap. 27.* reddit rationem, &
Boetius de peſte fol. 62. peſtis, quæ ſolum necat oves, fecit mentio-
nem. Enumerantur alias morbi ovium quam plurimi, peſtis
æmpe, febris, morbus Comitialis, rabies, aſthma, tuſſis, dyspnæa,
ſineis affectus, profluviū ventris, argema, ſtrumæ, tumor ven-
tris, mentigo, ſacer ignis, ſcabies &c. Et *Petrus Creſcentienſis* illa-
rum ſanitatē certis cognōſci ſignis docuit; Namque ſi ape-
riantur earum oculi, & venæ ſint rubicundæ & ſubtiles, ſanas eas-
dem eſſe ait; inſanas vero, ſi albæ vel rubicundæ & crassæ ſimul
apparuerint. Verum cum hiſce diutius inhzere animus non
ſit,

fit, sed relictis iisdem Phyticorum scholis & scholiis, de jure potius harum morbidarum ovium nunc differemus; Et quoniam SECTIONE II. jus ovium in contractibus explicaturis se de iisdem iterum agendi offeret occasio, ea qua fieri potest brevitate hoc capite nos expediemus.

XII. Sicuti malo quodam cive, scelus aliquod magnum committente, non remoto plebs facile polluitur universa juxta *Guil. Duran. de mod. gener. Concil. celebr. P. 1. f. 181.* & malorum confortia etiam bonos corrumpunt. *Joan. Roy. de haretic. P. 2. fol. 223. n. 68.* Ita quoque una morbida ovis totum sapissime corrumpit gregem, & omne inficit pecus. *c. ea que de stat. monach. c. sed illud dist. 45. c. saepe malorum, 28. qu. 1.* Ergo à caulis hæc est repellenda. *c. refecanda 24. qu. 3.* & juxta Hieronymum secandæ sunt putridæ carnes, & scabiola à sanis removenda est ovibus, ne pecora ardeant, corrumpantur, putrescant & intereant. Secundum hunc itaq; verborum tenorem non debet quis uti pascuis, cum pecora morbida seu pestifera existunt. *Carpz. P. 2. c. 41. def. 8.* quia & reliqua pecora contagione morbofi pecoris perirent seu perire possent. *arg. l. Julianus. in pr. cum ibi notat. ff. de action. emt.* unde illud Poëtæ cujusdam:

Morbida facta pecus totum corrumpit ovile,

Ne maculet socius, est separanda grege.

Et Barth. Capolla Tr. de servi. rustic. predior. per Authent. jurjurand. quod prestit. ab his in fin. dicit, quod ubicunque sit cujusmodi infectionis timor, possit illarum ovium fieri expulsio etiam de civitate: Hinc quoque infert, quod si aliqua inhonesta mulier veniat in viciniam, possint vicini ipsam expellere; quod idem de leprosis &c. monet *Gloss in c. 1. vers. expellam. de usuris in 6. jungend. Capoll. ad l. ediles. §. Pedius. ff. de edilis. edit.*

XIII. Nullo exinde negotio colligi potest, quam ingrediantur penam lanii, qui studio per pascua oves agunt morbofas, earumque deinde carnes vendunt, & ita non modo pascua, sed & ipsos homines contagionis gravant timore; Nimirum ob grave, quod in Rempubl. committunt, scelus, pœna pro circumstantiis etiam ad relegationem usq; extendi potest, prout quoq;

esponderunt Anno 1622. *Domini Scabini Jenenses*: Haben vor-
 bergewichenen vierzehnen Tagen sich zweene Metzger zu E. B. S.
 und H. W. freventlicher Weise in andern Herrschafften Bocke-
 lichte (oder gang Frantzösische) Schaaf eingekauft / damit des
 wohlgebohrnen Herrn Heinrichen des Jüngern / und der Zeit ältes-
 ten Reussen / Herrn von Plauen 2c. Vieh- und Schaaf- Triffen
 übertrieben / auch gemeldte untüchtige Schaaf nach E. gebracht/
 daselbst solche geschlachtet / und das Fleisch unbeschauet unter
 die Bürger verkauft / denen es ihiger Zeit / so dasselbe ver-
 pisset / einen grossen Eckel und Wieder-Willen bringet. Ob
 nun wohl gedachter H. W. darmit sich entschuldiget / daß er
 auf dem Felde das dickköpfigte Schaaf erschlagen wollen / B.
 S. aber ihm gewehret / mit Vorwenden / daß er in Willens /
 die Schaaf Abends / daß es niemand gewahr würde / in die
 Stadt zu bringen; Und daß derselbe auf der Herren Reussen
 einen Fuhr- Wetz- Weg auf Neuendorff / und hernach durchs
 Kohlsala übers Gehäge in Thier- Garten die Schaaf getrieben/
 geweidet / und Abends in die Stadt gebracht / auch das eine
 unreine Schaaf mit den dicken zerschwellenen Kopffe schon gesto-
 chen gehabt / ehe er des andern Tages frühe zu ihm kommen.
 Dennoch dierweil er die andern 5. Schaaf geschlachtet und aus-
 gearbeitet / auch an den Beinen befunden / daß sie unrein / welches
 Fleisch gleichwohl / wie vom ersten jedes Pfund zu 6. Pf. verkauft
 worden / und er den Gewinn von berührten 6. Schaafen zur Helffte
 bekommen / alles nach mehrern Inhalt beydes der absonderlichen
 Verhör und Confrontation; So sind beyde verhoffte Metz-
 ger über das ausgestandene Gefängniß noch ferner straffbar / und
 nicht allein die an Urthel- Selde / Bothen- Lohn und derglei-
 chen verursachte Unkosten zu ersetzen schuldig; Sondern es ist
 auch B. S. mit Verweisung auf N. Jahr / oder 80. Reichs-
 Thlr. und H. W. mit Verweisung auf N. Jahr / oder 40.
 Reichsthl. Geld- Buße zu milden Sachen anzuwenden / will-
 führlich zu belegen / B. R. W.

DE USU OVIIUM.

THES. XIV.

U Sum ovium hic non uti alias in jure, & præsertim in §. *Instit. de us. & habit.* sumitur, accipimus, sed omne id utilitatis, quod ex ovibus nobis proficisci potest, includimus; cum autem illud juxta supra alleg. *Klock.* sit lana, lac, fimus & stercoreatio, quibus non immerito accensemus agnos, de singulis, excepta stercoreatione, quoniam hæc singulare nobis infra constituet Caput, hic erita gendum. Memorare hic liceret exempla magnificorum conviviorum ab Hebræis in ovium tonsura comparatorum, *Absolonis* nimirum & *Nabalii*, cujus mentio fit. 1. *Sam.* 25. aliorumq; sed quo breviores esse studemus, eo faciliores erimus in omittendis illis ad rem parum facientibus. Veteres non ubique rotondisse oves, sed quibusdam in locis vellendi fuisse morem scripsit *Plinius*. Nostris verò temporibus nobis de isto vellendi more nequicquam, de hoc autem multum constat, quod quoniam non ubique idem cœli status, neque pecoris pabuli; eadem ratio, tonsuræ tempora multum variant: quibusdam enim in locis bis tondentur, nempe ad initium *Maji*, aut finiente *Aprili* prima, & circa *Septembris* initium teste *Heresbachio* secunda usurpatur tonsura; hinc est, quod alix dicuntur *einschürige*; alix *zweyschürige*. Sunt verò oves ante triduum, quam tondeantur, monente eodem *Heresbachio*, bene lavandæ atq; ubi exsiccantur tondendæ. Non inutiliter præterea svalet *Calphurnius*, ut coloris lanæ, & longitudinis mollitiæque & duritiei habeatur ratio, ne scilicet alba nigræ, vel longa brevi, vel mollis duræ misceatur, in verbis:

*Cam jam tempus eris maternæ demere lanæ
Hircorumq; jubas, & olentes cadere barbas.
Ante tamen secerne pecus, gregibusq; notatis
Consimiles include comas, ne longa minutis;
Mollia ne duris cœant, ve candida fuscis.*

XV. Variat etiam uti terrarum ita lanarum bonitas. *Cap-
dano*

dano lib. 7. c. 3. de rer. variet. lana laudatur in Aetholia Scotia purissima atq; candidissima. Et Boëtius in Scot. descript. dicit, quod in parte quaedam Augusta Scotorum regionis oves tam mollem, candidam delicatamq; & tam subtili villo lanam ferant, ut vix similis in tota inveniat Albione. Apud veteres Lana Milesia bonitate nulli fuit inferior, sed inter omnes optima est habita, prout etiam Virgilius lib. 4. Georgic. honorificam ejusdem fecit mentionem:

*At mater sonitum thalamo sub fluminis alti
Sensit, eam circum Milesia vellera Nympha
Carpebant.*

Hanc lanæ bonitatem cum primis terræ sterilitati assignant Phyllici; Namq; licet videantur, inquirunt, secundum rationem pascuorū in pascuis uberioribus molliorem acquirere lanam oves: quia tamen humidi temperamenti, meliorem & molliorem lanam faciant ex pascuis tenuibus & salibus, quam ex uberibus & dulcibus; à quibus in lib. 3. Georgic. non dissentit Virgilius canendo:

*Si tibi lanicium cura, primum aspera sylva
Lappaq; tribuliq; absint; fuge pabula laeta.*

Eandem de Lana Anglicana affert rationem Cardanus; Pabula, inquam, sterilia subtilitatem augens. Namq; uti olim Milesia, ita nostra tempore illa celebratur. Siquidem ea inter numerum rerum Angliz pretiosissimarum hoc versiculo incluserum refertur:

Arx, Pons, Mons, Fons, Rex, Ecclesia, semina, lana.

Hinc quoque Eduardus III. Anglie Rex pannificium (vulgo einen Wollhandel) ibidem instituit, ex quo privatorum opes & regni patrimonium tanta sumerunt incrementa, ut etiam hodie inter Reipubl. columina merito numeretur. Pannos enim Anglicos Svecia, Dania, Polonia, Gallia, Germania, & magni semper æstimant, & emerunt; ut idcirco non inconcinne quidam magni nominis Politicus affirmaverit oves in Anglia lanam ferre auream. Cujus etiam intuitu Camdenus P. 1. Anal. Angl. p. 83. eandem Hollandorum aureum vocat vellus: (der Holländer güldnes Vließ.)

XVI. Cum itaque lana & linum iudice Besoldo in Comment. über die Fürstl. Württemberg. Landes-Ordnung. Tit. von Wollens Kauff. it. Wollens Schlag oder Rechnung / & Wollens Fuchers

Handwerck. n. 4. sufficiant ad operiendam corporis nostri nuditatem, conficiendisq; vestibus nulla ferè materia magis comoda excogitari possit; artificia illa, quæ circa linum lanamq; occupata sunt, omni subsidio sublevari, ac quibuscunque modis excoli debent; sc. sanctione peculiarium legum societatumq; constitutione, quibus effici solet, ut non tantum opum operarumq; collatione artificia magis florescant atq; conserventur; sed & ejusmodi quæsi lucrandi certamine corpus Reipubl. à suis membris felicius enutriatur. Inde est, quod contra *Rec. Imp. de A. 1645. Reform. Pol. Ordn. tit. von verkauften Früchten auf dem Felde* 12. & *Pol. Ordn. zu Granckf. de A. 1672. tit. 19.* ubi præcipitur: daß alle dergleichen vortheilige Abkäufer oder Ausleiher die Haupt Summa verlohren/ und darzu von der Obrigkeit / ob auch gleich der arme Mann nicht klaget / ex officio nach Gestalt und Gelegenheit der Sachen an Ehren und Guth gestraffet werden sollen 12. singulari gaudet privilegio negotiatio, quæ in quibusdam, referente eodem *Resoldo*, Germaniæ locis frequentatur, ubi quis majore anni parte pecunias paratas habere debet, ex quibus indigentibus opificibus, præsertim textoribus mutuum dare possit; relicto ipsi in securitatem solutionis pignore, v. c. lana. Cum autem relicto pignore solutio facienda est, post annum medium, in singulos florenos mutuo datos auctarium adjici solet, verbi gratiâ unus papius.

XVII. Nec exiguus huic rei exhibetur favor in *Recess. Imp. von dem Wollenkauff. & Granckf. Pol. Ordn. de A. 77. tit. 21. seqq. It. von dem Wullen-Zücher-Handwerck und Verkaufung der Zücher. Rec. Imp. de A. 1500. & 1535. It. Pol. Ordn. zu Augspurg. de A. 48. ubi inter alia ita: Nachdem auch in teutscher Nation gute Zücher gemacht werden/daß man fremder Nation Zücher wol entrathen/und das Geld/so für dieselbe fremde Zücher gegeben/ in teutscher Nation behalten werden möchte; So wollen wir denen Obrigkeiten hiernit auferlegt und befohlen haben/ in dem gute Ordnung fürzunehmen/ damit die Wollentwerber an Wollen nicht Mangel leiden/ sondern dieselbe um einen ziemlichen Kauff bekommen mögen/und*

die

die Wollē nicht also mit großem Hauffen in fremde Nation
verführt werde. Er in *Dietrich Württemberg* ordentlich
ordnen will. Daß diejenige / so den Wärcen weit ent-
fessen / und nicht Gelegenheit haben / ihre Wollē in öffentli-
chen Rauff feil zu tragen / solches in die Unt. Städte / da das
Tuch-Handwerk am gängigsten ist / dem Bürgermeister
zu willien machen / und wenn man daselbst solcher Wollē
innerhalb 14. Tagen nicht begehret / soll es alsdenn erst
in andere Wege / in- und außserhalb des Herrguthums
vertreiben möge. Es soll auch an offenen Märcken keinem
Ausländer vor 12. Uhren und ehe die Unterthanen zu
ihren Handbrach eingetaufft / Wollē zu kauffen erlaubt
seyn / bey Considerung der Wollē und des Rauff Geldes.
Und wo ein Fremder nach 12. Uhren also Wollē kauffte /
und ein Einwohner einen Theil begehete / so soll vom Käufer
ihm ein Viertel Theil / und was darunter ist / unver-
weigert gestoffet und zugelassen werden.

XII. Ad quorum castra maxime quoque transit
Jus Saxonicum Electorale. siquidem acce hoc mandatum
wegen des Vor- und Aufkauffs der Wollē tertia vice in der
Ehr. Churf. Sächsis. Landes. Ordnung invenimus repositum.
Es sollen Wollē und beschau wir hiermit vor Uns u. in
Krafft Unserer Unseren Mandats / daß hinfuro alle solche
und dergleichen eingekaufte Wollbrände und vortheilhaffte Mo-
nopolia / in unsern Landen gänzlich abgeschafft seyn sollen
Insonderheit / daß hinfuro alle Bürger und Bauern / so Wollē
zu verkaufen haben / dieselbe in die nächst angelegene Städte zu
feilen Rauff führen oder tragen / und den Tuchmachern und an-
dern unterthanigen Personen / so sie zu ihrer Nothdurfft bedür-
fen / und nicht ihres Vortheils halben / feilen verkaufen / im
gleichmäßigen Bezahlung zukommen lassen sollen. Et paulo in-
terius. Dieweil auch sonderlich geklaget wird / daß sich nicht
allenthalben die Ständen / die des Handwerks nicht seyn / solches
schad-

schädlichen Vorkauff der Bauer, Wolle befeßigen / sondern auch etliche Tuchmacher selbst von andern Geld aufnehmen / die Wolle in ihrem Namen kauffen / und zu ihrem / auch anderer Leute Vortheil verwenden / auch etliche des Handwercks grosse Anzahl Wolle einkauffen / die beste ausschiesßen / dieselbe außserhalb Landes verhandeln / und die geringste im Lande lassen. So gebiethen und befehlen wir hiermit allen und jeden unsern Rätthen in Städten / daß sie darauf Achtung geben / und da sie dasselbe also befindenz die Verbrecher mit gebühlicher Straffe belegen. Ejusmodi lantz propolis acriter quoque & iisdem ferè verbis interdicitur im Torgauischen Ausschreiben pag. 264. Nec non in der Churf. Erledigung derer in Anno 1653. und 1657. bey gehaltenen Landes-Zusammenkunften von der Landschaft des Churfürstenthums Sachsen in Justicien-Sachen übergebenen Gebrechen fol. 46. 59. & 60.

XIX. Egregii quoq; Privilegii à Sereniss. Elector. Brandenburg. JOHANNES SIGISMUNDO glorios. recordat. pampificis in Marchia contra propolos lantz A. 1611. concessi partem non inconcinne ex Schepütz. ad Conser. Marchie. P. 4. T. 6. §. 5. n. 12. huc referimus: Als uns hiebevör zum öftermahl unsere liebe Getreuen / die Tuchmacher oder Wollenweber aller und jeden unser Haupt- und kleinen Städten der gantzen Mark und Chur zu Brandenburg ersuchet / und ganz beschwerlicher Weise zu erkennen gegeben / wie sich fremde und ausländische Kaufleute unterstehen / etliche verdorbene Handwerker und Lediggänger in unsern Landen zu bestellen / und denselbigen ansehnliche Summen Geldes zuzufertigen / damit sie die Wolle hin und wieder in unsern Churfürstenthum und Landen aufkauffen / die beste Wolle ausschiesßen / und außser Landes verführen / die grobe untüchtige Wolle aber den Wollen-Webern dieser Lande in Säcken verkaufen / und sie damit betriegen etc. Also auch / daß sie ehe die Schaafse abgenommen / nach der Wolle lauffen / reiten / fahren / dieselbe bestellen / u. mit ihrem eigenen Gewicht an sich bringen und

linde in einem zu machen dieselbe soll ein in Stein
oder Silbergeschloß ihrer wieder verkauffen soll den
Bollhaß zu kaufen der Wollen auch eines Theils von Amt
chreibern / Befehlhabern / Bauern und Schäfern auf
Dorffern und andern unbefestigten ledigen Geseßen ge
braucht werden und sich dieselbe gleicher Gestalt unterste
hen die Wolle auf ein Band hin und wieder in Flecken und
Dorffern auf zu kaufen und außerhalb der freyen Jahr
märke an sich zu bringen. Wann dann so sollen anfang
ich unsere Landreiter denen Einwechsellern / Pfarherren /
Schulgen Bauern und Schäfern in Flecken und Dorffern
in unsern Landen jährlich vor der Schur Zeit bey Frey
ding unser schwerer Straffe und Ungnade ernstlich an
sündigen und gebieten / hinführo ihre Wolle außerhalb
der freyen Jahrmarkte niemand anders als allein denen
welche dieselbe selbst verarbeiten / zu kommen zu lassen / oder
die Wolle dem alten Gebrauch nach in die Städte auf die
Wochenmärkte zu führen / und alda den Wollenwärlern
und nicht dem Vorrauffern noch andern / bey Verluß der
Wolle und Geldes zu verkauffen.

XX. *Item* haben tamen obligauone exempti sunt tamen in Saxo
nica quoniam Electores Electoraru Comites Barones & Nobi
es, un in ille express excipiuntur per verba allegati Man
lati: Wievohl auch denen Prelaten / Grafen / Herren und denen
von der Ritterschafft dieser Lande einigen ungewöhnlichen Zwang
in gewisse Städte oder Dörfer / in Verkaufung ihrer Wolle
le sie auf ihren Gütern erwerben / wieder als Herkommen
und ihrer Freiheit aufzulegen nicht gemeinet seyn. Et in hoc Bran
denburgensi privilegio per allegat Scheplitz adducti
erbitis. Doch mögen die von Adel ihre eigene Wolle ihres Ge
wisses verkaufen / aber kein Bauer / Pfarherr oder Schäfer
Wolle da mit mischen. Addita tamen in utriusque hac limita
tione: Das / in sich die Tuchmacher in einer oder in der andern Stadt
famit

Ämtliche oder einer alleine bey denen Graffen / Herren und denen von Adel angeben / und die Wölle um baare Bezahlung in dem Werth / was sie jedesmahl nach Gelegenheit der Zeit gelten wird / annehmen wolten / ihnen dieselbe vor andern Ausländischen gegönnet und gelassen werde.

XXI. Lana alias quoad Geradam bene est distinguenda in tonsam tempore mortis mariti, & nondum detonsam. Hæc quin ad Geradam pertineat, nullum est dubium, cum accessori-um sequatur principale. l. 178. de Reg. Jur. & quod gestatur, fundamenti, in quo inest, causam sequatur. l. 44. ff. de R. V. §. 29. seq. §. 37. Inst. de rer. divis. l. 7. §. ult. & l. 9. ff. de acq. rer. dom. Illa verò in-tonsa non ad Geradam, sed hereditatem pertinet; sicuti enim fructus pendentes pars fundi sunt. l. 44. ff. de R. V. postquam verò decerpti sunt & separati à fundo, non amplius ejus pars sunt, sed per se censentur. *Wesenb. ad §. 35. Inst. de rer. divis.* Sic etiam lana ovibus adempta non amplius est pars rei, h. e. pecoris, sed res mobi-
lis & inanimata. l. 39. ff. de V. S. Quod etiam præter hæc confir-
mat D. Zobelii Urtheil in *Sachsenspiegel. verb.* Dennoch aber die zuvor abgeschorne oder abgeschnittene Wölle gehöret nicht zur Gerade / sondern zum Erbe. Et *Rothschütz. in Pract. cap. von Gerade. fol. 152. vers.* Aber die abgeschorne Wölle gehöret zum Erbe. *add. Maith. Wesenb. Conf. 254. qu. 1. n. 6. seqq.*

XXII. Lanam ovium, tempore mortis vasalli nondum deton-
sam pro rata temporis inter vasalli heredes feudales ac allodia-
les esse distribuendam, testatur *arg. l. 7. solut. matrim. Dn. Struv. in
observ. Feud. ad cap. 16. de amiss. Feud. lib. 10. qui citatis ibidem in hanc
sententiam Autoribus Schrader d. Feud. Part. 7. c. 3. n. 23. & P. 2. c. 9.
sect. 3. n. 83. Wesenb. Conf. 93. n. 8. Menoch. 2. arbitr. Jud. q. 210. n. 26. & Hartm.
Pistor. lib. 1. qu. 24. n. 3. Collegium quoque Juridicum Jenense con-
sulentis J. M. Z. M. M. Jul. A. 1674. ita respondisse refert: Im
Mense Januar. 1634ten Jahrs im Churfürstenthum Sach-
sen einer von Adel gestorben / welcher nach sich verlassen
seine Lehn- und Land Erben / und auf den Lehn- Gütern an-
sehnliche Schäfereyen; Nach Absterben des Vaters aber
die*

die Wolle von denen Schaafen noch unabgenommen/ be-
 inden/ und von denen Lehnfolgern hernachmals in Men-
 ſe Majo, und also zu gebührender Zeit/ jedoch zwar nach vor-
 ſeſchener Erbtheilung/ eingehoben worden/ welche ſich
 auf ein ziemlich hohes belauſſen thäte/ deswegen zwischen
 denen Land- und Lehns- Erben Streit vorgefaſſen/ wel-
 chem Theil dieſelbe zuſtändig ſeyn möchte: So iſt ſolche
 bey des Vetteren tödtlichen Hintritt von denen Schaafen
 in denen Ritter- Güthern unabgenommene Wolle denen
 Söhnen/ als Lehnfolgern/ nicht allein zuſtändig/ ſondern
 ie ſeynd dieſelbe Wolle mit denen Schweſtern/ und Land-
 Erben pro rata zu theilen ſchuldig. B. R. W.

XXIII. Lanam præterea fructus contineri appellatione patet
 ex L. 28. ff. de usufr. & §. 38. Instit. de rer. divis. quod itidem de lacte, fœtu
 & similibus, quæ ex corpore vel usu pecoris proveniunt, præ-
 dicatur, de quibus v. Ruzer. Ruland. Tr. de Commission. & Commissar.
 Cam. Imp. P. 4. lib. VI. cap. 7. n. 32. quod tamen limitat in fœtibus sub-
 missis in grege Marc. Anton. Peregrin. Tr. de Fideicommiss. art. 49. n. 68.
 inde ſuit quaestio, an si cui usufructus gregis legatus sit, is in
 demortuarum vel inutilium locum submittere teneatur? Resp.
 quævis Gloss. ad l. 68. §. ult. ff. de usufr. id neget, ejusque opinionem
 testetur quoque Porc. in §. 39. Instit. de r. & expressè tamen illud per
 l. 68. §. ff. ad Sil. Trebell. affirmatur, quæ etiam omnium recentio-
 rum interpretum testante Angelo, est sententia, ex hac ratione,
 quoniam relicto alicui gregis usufructu grege in integro ma-
 nente fœtus ipsi usufructuario acquiritur. §. 18. Instit. de Leg.
 non incongruens est, ut in demortuarum vel inutilium pecu-
 dum locum, non quidem aliunde, sed saltem ex agnatis fœtibus
 alios submittat. Quod itidem Dn. Richter. de signif. Adv. verb. voc. gre-
 gatim. si usufructus universitatis, secus si singulorum caprum
 sit legatus per l. 70. §. 3. ff. de usufr. verum deprædicat. Cete-
 rum partus ovium augere hereditatem, & in hanc actionem
 venire testatur cum Sebastian. Nav. ad l. 29. ff. de heredit. petiti. etiam
 Jacob. Eujac. ad l. 20. ff. de petiti. heredit. Quod tamen Jure Saxonico.

D

non

non absolute affirmandum est; namque agnæ ad Geradam; agni verò solum ad hereditatem pertinent, uti *Marth. Wesenbec. Conf. 3. 39. n. 5. seqq.* in verbis: Daraus zu schliessen / wie es auch also gehalten / und in Schöppenstühlen gesprochen wird / daß die Lämmer / so Weiblich seyn / mit andern Schaaßen der Gerade folgen / die Männliche aber mit den Schöpsen zum Erbe gehören / und gleich / wie dießfalls unter den Schöpsen die Männlichen Lämmer gerechnet werden / ungeachtet / daß davon ausdrücklich in Eächse sehen Rechten nicht versehen / also müssen auch & contrario die Weibliche Lämmer zu den Schaaßen gehören und geschlagen werden / wie denn auch täglich erkant und gesprochen wird. Notamus hic obiter, quod ab usu ovium Egyptii abstinerint. *Bann. annal. pag. 390. num. 29.*

CAP. IV. DE PASTORIBUS.

THES. XXIV.

Quoniam, uti supra ex *Aristotele* ostendimus, oves stultissimis sunt moribus, & præter id nec vires habent, quibus se defendant, nec arma, quibus repugnent, nec velocitatem, ut fugere possint, nec indukriam, qua se abscondant, omnium animalium maximè indigent pastoribus; Namque uti jam dictus *Aristoteles* inquit, hyeme obstante sæpe egrediuntur stabulo, occupatæ à nivo nisi pastor compulerit, abire nolunt, sed pereunt desistentes, nisi mares à pastore ducantur; isto enim modo reliquus grex consequitur; Hinc merito veteri isto proverbio: *πρωβάτων ὀδὸν ὀφείλει ἰσθὶν ὁ ποιμὴν ἀπ' αὐτῶν*: Ovium nulla est utilitas, si pastor affit: calculum est adjiciendum. Quæ cum ita sint, non inconvenienter hic loci de Pastorum jure paucis agi posse duximus. Sunt autem illi prout proprie & pro opilionibus sumuntur, personæ, quæ operam suam ad custodiendos in pascuis ovium greges pro certa mercede locare solent, *Mev. Part. 2. dec. 379.* (ubi de re locutione agit.) Quorum morem antiquum in lustrando grege describit *Renat. Koppin. Tr. de privileg. russic. p. 107.* Hodie illo-

rum

rum filii à Collegiis non sunt excludendi, sed ad quavis opificia & Collegia honesta admittendi. v. *Buss. ad l. 3. ff. de iurg.* & quz olim in Imperio nostro obtinebat irrationabilis consuetudo, uti eam appellat *Joh. Marqu. de iure merc. lib. IV. c. 6. n. 42. l. 3. c. 2. n. 25. seq.* magnopere improbat, per *Reformat. Politic. de Anno 1648. Rubr. Von Handwercks, Eöhnen, Gesellen und Lehren Knaben. §. Barbier / Schäfer &c. & Policer, Ordnung zu Franckfurt Anno 1577. tit. 38. von Handwercks, Eöhnen. §. Eöhen / orden &c.* penitus est sublata. Quod etiam repetiit SERENISS. ELECTOR SAXON: in der Eürfürstl. Sächsisch. Policer-Ordnung. tit. 2. Von Handwercken insgemein / §. 4. his verbis: Was der Leinweber / Barbierer / Schäfer / &c. Kinder betrifft / dieselben sollen zu Folge des Heil. Röm. Reichs verbesserten Policer-Ordn. de Anno 1577. (die wir disfalls hier mit allerdings wiederholen /) bey allen und jeden Handwercken / wenn sie eheliche Geburth darthun können / und sich sonstn ehrlieh verhalten / unverweigerlich auf- und angenommen werden / &c. auch da ein oder das andere Handwerck sich unterstehen würde / sie von denen Tünungen auszustoßen / oder darein nicht recipiren / wieder dieselbe / als nicht minder wider diejenigen / die sie deßhalb vor unehrlieh halten wollen / soll von dem Magistrat jedes Orts mit Geld- oder Gefängniß-Estraffe / nach Befindung un- abläßlich verfahren werden.

XXV. Ut nec ipsi pastores à testimonio sunt rejiciendi, quemadmodum per *Novellam Imperii de Anno 1577. sub tit. Von Handwercks, Eöhnen, Gesellen und Knechten. in Curia provinciali Saxo-Jenensi A. 1622. pronunciarunt; Nec ullo modo sunt comparandi cum excoiatoribus, uti quidem nonnulli in Consultatione ad Scabinos Jenens. intendit, idque multis contra opiliones in illa adductis probare voluit; Nimirum daß sie eben so wol die gestorbene Nöser als ihrer Le- rer abdecken / und im Herzogthum Francken / Sach-*

fen Coburgischen Theils / wie auch im Marggraffthum
 Anspach / Barent / und anderer Derter die Schäfer nicht
 allein die gestorbenen Schaaf-Nöser / sondern auch wol
 Pferde und anders wegthun und abdecken mußten. Über-
 diß verrichteten die Schäfer mehr als die Feld-Meister/
 dann wann diese ein gestorbenes Schaaf abgezogen / so
 lieffen sie das Laß liegen und giengen darvon / jene aber
 die Schäfer mußten dasselbe Laß aufhängen und wieder
 abnehmen / da offtermals das Ungezieffer darinnen wim-
 melte/dennoch mußten sie es mit ihren Händen begreifen/
 n. sich damit besudeln/ welches abscheulich. Ja die Schäfer
 pflegten auch die gestorbene Pferde und ander Viehe / so
 etliche Tage gelegen/heimlich abzudecken/auch die Messer/
 damit sie solches Laß zerlegt/ben andere wol ungewaschen
 einzustecken / und vor andern Leuten damit das Brod
 und anders zu schneiden / welches sie aber (die Abdecker)
 nicht im Gebrauch hätten. Weiter wenn die Schäfer die
 hungen Lämmer hämelten/ fasseten sie die Sachen mit den
 Zähnen an / und zögen sie heraus / und scheueten sich doch
 nicht mit andern ehrlichen Leuten aus der Kannen und an-
 dern Gefässen zu trincken. Deswegen im Stifft Halber-
 stadt/ Herzogthum Braunschweig/u. andern Orten mehr
 kein Schäfers- Sohn oder Tochter in eine ehrliche Gölde
 oder zünftig Handwerck eingelassen oder aufgenommen
 würden. Verum hanc rem optime licet non ex voto exco-
 riatoris, neque etiam attentis ejusdem rationibus decide-
 runt Domini Scabini *Jenenses Mense Augusti Anno 1626. J. R.*
 Feldmeistern zu L. in der Graffschafft H. ita respondentes:
 Daß ein Schäfer vermöge der Reichs-Satzungen in sei-
 nem Stande so weit besser und ehrlicher/ daß seine Kinder
 zu ehrlichen Zünfften und Handwercken gelassen werden/
 und

und dannenhero ein prerogativ vor eurer einen habe / auch deswegen / wo ihr einen Schäfer zu nahe gangen / zu depreciren und zu revociren schuldig.

XXVI. Sicuti verò duplicia sunt pascua, publica scilicet & privata. *Rubr. § 101. Tit. C. de pasc. publ. & privat. Dn. Berlich. Part. 2. Concl. 49. num. 2. Capell. de servis. rustic. praeior. cap. 9. num. 4. Schneid. ad pr. Instit. de servis. num. 37. Harprecht. ibid. § Coras. ad L. i. ff. de servis. Ita non inconcinne duo quoque pastorum constituuntur genera, eorum scilicet, qui in publicis, & eorum, qui in privatis pascuis pecora pascunt. v. Renne mann, in Jurisprud. Roman. German. Part. 3. Disp. 10. Corol. 1. Illos plerumque constituunt Praefecti; Sub clausula enim illa generali; und anderer voigtlichen Obrigkeit / continetur etiam jus pastoralitum, i. e. conferendi bacillum vel virgam, vulgo der Hirten / Stab. vid. Knichen, de Jur. territoriali, cap. 4. num. 501. seqq. Hos verò, privatos nempe, quilibet privatus jus pascendi habens sibi constituere potest. Quod tamen Jure Saxonico non procedit, in illo enim restricta est potestas proprium constituendi pastorem, & ita dispositum, ne ulli privatorum liceat separarim pascere pecora, & singularem habere pastorem, nisi res possideat terræ mansos, (drey Hufen Landes) juxta Landes Recht lib. 1. art. 54. ibi: Nientand mag auch einen sonderlichen Hirten haben / so er dem gemeinen Hirten seinen Lohn damit mindert / er habe denn drey Hufen Landes.*

XXVII. Utriusque autem pastoris custodia ad exactam dirigenda est diligentiam per L. 9. §. 5. L. 40. seq. ff. locat. quando enim quis ex forma contractus tenetur, prestare eam debet. Namque si constet illam non fuisse adhibitam; praesumitur dolus, nec admittitur excusatio ignorantiae, uti est Gloss. in c. falsarior. X. de crim. fals. ibique Joh. de Ana. Jung. Andr. Alciat. Lib. 8. Respons. Conf. 21. num. 3. it. Guid. Pap. singul. 171. si itaque unum ex pecoribus amiserit, teneatur ad illius solutionem, si quæ ipsi imputari possit culpa arg. L. 9. §. 4. seq. cod. it. Landes Recht. lib. 2. art. 48. ubi: Was der Hirt unter seiner Hut verleuret / das soll

et gelten. jung. *Schneid. ad pr. Instit. de servit. pradior. n. 40. & Harprecht. ibidem n. 91.* Qui tamen absolvitur in casu fortuito, nec illum prestare tenetur; etiamsi æstimato oves sint datæ pascendæ, ut nimirum foetus, qui pendente conductione proveniant, dividantur inter pastorem & Dominum. l. 52. §. 3. ff. pro soc. junct. l. 8. C. de pact. add. *Ant. Fab. in C. lib. 4. tit. 42. def. 8. & 9.* Non enim omnis æstimatio emtionem statim facit & dominium transfert. arg. l. 34. ff. famul. ercisc. sed illa tantum, quæ à contrahentibus eo animo, ut transferatur, incitur. l. 2. ff. de estimat. act. l. 17. §. 1. ff. præscript. verb. l. 50. ff. solut. matrim. d. 21. C. de jur. dor. In casu vero nostro hic æstimationis non fuit finis, sed illa ea tantum de causa intercessit, ut sciat Dominus, quantum pastor reddere debeat, si forsitan ejus culpa interierint oves. *Ant. Fab. def. 5. & 9.* Probare autem casum fortuitum tenetur, juxta *Alex. Conf. 158. Vol. 2. Jason. ad l. 8. C. de pactis n. 4. Jean. Ande. c. audien. d. præscript. not. Ang. de Perigl. Tr. de societate Part. 2. n. 2. & P. 2. n. 3. & Petr. Ubald. in Tr. de duob. fratrib. Part. 3. qu. 20. jung. Sebastian. Medic. de fortuit. causibus qu. 10. n. 4.* Nec est credendum pastori, & ad ipsius excusationem sufficit, si afferat pelles ovium, nisi etiam probaverit, absque ejus culpa mortem contigisse; hæc enim sententia & juri & rationi consona videtur, quia si reductio pellis sufficiens probatio mortis ovium æstimaretur, maxima aperiretur via fraudibus & malitiis pastorum; Namque hi sæpe oves interficerent & afferendo pelles ad Dominum excusarentur. *Bald. in l. 32. §. 5. ff. de Legat. 2. Alex. Conf. 158. lib. 2. n. 3. Jason. in l. 5. si cere. penult. n. 11. & Rebuffus in l. 30. §. 5. ff. de V. S.* Ceterum opilionem morbus, pecori suo accidens, non liberat à locato servitio, *Alex. part. 2. dec. 380.*

XXIIX. Oritur hinc questio, quomodo pastor mortem ovium probare debeat? & quanquam *Bart. in l. 27. ff. de pact.* cum aliis claram & evidentem exigat probationem; sufficere tamen putat *Munoz. de Escobar. d. Ratiocin. administ. cap. 15. n. 3.* si mors ovium probeatur per signa, & conjecturas verisimiles; si v. g. ostendat pelles, & probat deinde, quod in regione illa,

illa, ubi oves paverunt & mortuæ dicuntur, illo anno plurima etiam aliarum ovium pars sit mortua; Vel si constat de signis scabiei vel aliarum infirmitatum, quibus mediantibus mortuas fuisse oves affirmat. Et tali modo quoque est adhibenda fides libro pastoris, si in eo scripserit tot periisse in pascuis oves: Quod æquitati maximè congruere putat *Nicol. Boër. in Tr. de custod. clav. n. 13. v. 10. Et in l. 4. ff. de edend. ad exemplum ducis militum*; sicut enim ipsi creditur de morte militum, eodem modo credendum esse pastori de morte ovium affirmat. Quamvis autem præterea *Reynerius Et Bartolus* statuunt, quod ubi quis tenetur ex contractu, non posse eum probare casum fortuitum per solum juramentum; quam opinionem quoque tenet *Mascard. de probationib. concl. 273. n. 17.* juramento tamen pastoris statuit super morte vel amissione ovium; etiamsi nullam aliam adducat probationem. *Munoz. de Escobar. d. l. n. 3.* præsertim si damnum est minimum, & pastor alias homo bonæ vitæ, opinionis & famæ; quod quidem iterum restringendum, nisi scilicet dominus contrarium probaverit, vel probare possit.

XXIX. Et quoniam pastor peritiam artis suæ præstare enetur secundum *Pichard. ad §. 5. Instit. de Leg. Aquil.* ille non excusatur, si oves conduxerit ad pascendum per insidiosa loca, & easdem amiserit, sed ad restitutionem tenetur, quia casum hunc præcessit culpa. *L. 36. §. 1. ff. de rei vindic.* quod tamen ita intelligendum esse notat ibidem *Angel.* quando scilicet duxerit vel scire debuerit. Hinc si lupus oves comederit, præstare ille damnum debet & obnoxius est. *Nicol. Boër. Tr. de custod. clav. p. 789. n. 13.* quia in tutiorem locum illas transferre tenebatur per *L. 34. ff. de damn. infect. jung.* *Lucas de Penna ad Tit. Cod. de desertatoribus. n. 4.* vel baculo & latratu Canum lupum à grege arcere debebat, juxta *Luc. de Penna d. l.* hinc etiam *Joan. Ferrat. Montan. lib. 6. cap. 6.* hanc solam affectionem, cur immunitate gaudeant ovium pastores quoad hæc onera, quæ personis inhxent, ne scilicet, dum operam vuneribus collocant, lupus in gregem irruat, & damnum recuperabile inferat.

XXX. Et ita sese habent hæcenus dicta, si pastor juxta definitionem nostram constituitur per locationem conducti-
onem, cujus scilicet merces consistit in pecunia numerata:
Ab hac autem locationis naturâ aliquo modo receditur (1.)
per contractum innominatum, quando quis pastorem recipiens
pro ejusdem opera certum ovium numerum cum suis se-
pasci permittitur promittit; Der Schäfer möge eine gewisse
Anzahl der Schaafe auf seinem Grund und Boden nebenst sei-
nen Schaaßen weiden / und mit seinem Futter sie auswintern.
(2.) *per contractum societatis*, ut nimirum pastor certum nu-
merum ovium conferat, (vulgo vocant das Menge Viehe.)
Hic pastorem constituendi modus expressè receptus per Man-
datum, referente *Colero lib. 12. cap. 85. p. m. 440. econ. rur. &*
dom. constitutus est in Electoratus Brandenburgic. his verbis: Daß
hinsühro nicht allein in unsern / sondern in allen Schäferen un-
serß Churfürstenthums mit den Schäfern auf das fünffte Haupt
in gemein gesetzet / und durch die Amtsleute und Befehlshaber /
oder die Herren der Schäferen mit sonderbahrem Fleiß darauf
gesehen werden solle / daß die Schäfer / gut / jung / und Wehr-
Vieh einbringen. Idem ferè modus obtinet in Silesia, uti ejus-
dem meminit Jacob Schickfuß in der Schlesischen Chronik. lib. 3.
p. 372. hoc modo: Die Schäfer / Leute sollen uns achte ange-
nommen / und sollen einem jeden Schäfer von seiner Herrschaft
auf ein jedes hundert Schaafe 6. Scheffel Korn gegeben / auch alle
Wege auf 6. Viertel Schaafe eine Kuh gehalten werden. Darge-
gen soll aber der Schäfer auf Habern den Lämmern / und zum
Salze den Schaaßen / zu den Lichten / Scheer / Lohn und dero-
selben Unkosten den achten Stücken zu geben schuldig und versich-
tet seyn.

XXXI. Convenit autem huic societatis regulæ, ut partes
lucris & damni sint proportionatæ rebus illatis. *L29. pr. & l. 30. ff. pro*
soc. & pastor pro quantitate illata cum Domino fruatur & patia-
tur: sicuti enim se habet fors illata ad alterius sortem, ita quoq;
se habere debet lucrum vel damnum hujus socii ad lucrum vel
damnum akerius. Obligantur itaque ex hoc contractu pastor

SECTIO II.

DE JURE OVIVM IN CONTRACTIBUS.

CAP. I.

DE JURE CIRCA OVES IN EMPTIONE VENDITIONE.

THES. I.

Cum quotiescunque in materia vel in qualitatibus rei erratur, emtor ad redhibendum & quandoq; ad interesse agere possit contra venditorem, qui cum sciret vel scire deberet, non ex ea materia, vel non ejus qualitatis rem esse. *Dn. Struv. S. J. C. Ex XXII. ib. 10. per l. 45. l. 57. de contrab. emt. & l. 21. pr. §. 2. ff. de act. emt.* hinc & tenetur omnino venditor actione redhibitoria ad restitutionem pretii, si oves vendiderit vitiosas, v. c. scabiosas aut jecoris morbosas (reudige oder saule Schaafse.) *Job. Wilhelm. Ravensbrunck. Meditat. edisit. lib. 1. c. 1. n. 10.* etiamsi venditor ignorasset vitium; ut autem obtineat emtor necesse est, ut probet vitium vel morbum fuisse in re ante contractam venditionem. *Gomez. Tom. 2. l. 2. variar. Resolut. n. 49. Col. 1. pr.* Hæc verò probatio haud aliter fieri potest, quam antecedente opilionis judicio; Tunc enim tempus contractus inspiciendum, & postea quando tempore animal vitio aliquo seu morbo laborare possit, donec ex eo moriatur, judicandum. Et hoc ita factum est in causa *H. St. und H. K.* ubi emtor contra venditorem probavit oves ante contractum fuisse vitiosas, deponentibus tribus opilionibus, & primo quidem: Ehe und zuvor die Schaafse stürben / müßten sie die Säule zum wenigsten 14. oder 15. Wochen bey sich tragen. Altero autem ita: zwischen Johannis und Bartholomäi haben sie die Säule gefressen / und das wüßte er als ein Schäfer aus Erfahrung. Et tertio denique: Ein Viertel Jahr zum wenigsten müßten die Schaafse die Säule in ihrem Leibe tragen / ehe sie stürben. Quibus tandem accessit servi quondam opilionis testimonium hoc asserentis: Ein Schaaf

Könne 21. Wochen die Säule wohl tragen / ehe man es an ihm
spüren könne.

II. Hanc itaque in modum ab emptore probatione facta
Dn. J. C. Giessens pro eo & quidem ita pronunciarunt: In Con-
und Reconvention-Sachen / H. St. Klägers und Nachbeklager
an einem / entgegen und wieder H. K. Vorbeklager und Nachbeks-
ger an andern Theil / wird hiermit vor Recht erkant / daß erstlich
in puncto Reconventionis Nachbeklager die noch lebende und
übrige Schaaf / zusamt dero abgestorbenen Felle / wiederum an-
zunehmen / und den Verklägern die ihm ausgezahlte funffzig Spa-
nische Thaler / zusamt darvon gebührenden Interesse, wie auch alle
durch die verkaufte Schaaf verursachte Kosten und Schaden / also
viel dessen kan liquidiret werden / zu erstatten zu verdammen sey /
also dem Vorbeklager und Nachklager hiermit absolviret und
entlediget / Vorklager aber und Nachbeklager zu dem / wie
vorsehet / schuldig hiermit erkläret und verdammet wird / die
aufgetauffene Gerichts Kosten aber werden aus hierzu bewe-
genden Ursachen gegen einander compensiret und verglichen.
D. R. W.

III. In eadem causa Marpurgenses transmissis postea ad
eosdem actis Giessensibus fuere contrarii, ab re emptori hoc
onus probandi, quod venditor sibi oves pro sanis ac ob-
durantibus vendiderit, (er habe sie ihm vor Halt, und Wehr-
Viehe verkauft,) sequenti modo adjudicantes: Als ihr uns
die in eurer Sachen wider H. K. J. L. aus Fürstlicher Hessi-
scher Cansley zu Darmstadt eilicher verkauften Schaaf und
Hämmel halben ergangenen Acta und Gerichts Handlung
zugeschickt / und euch der Rechte darüber zu belehren ge-
ben habt / so haben wir demnach dieselben mit Fleiß verles-
sen und erwogen / geruhen darauff vor Recht / daß gedach-
ter H. K. nachmahls wie recht / zu beweisen schuldig sey / daß
ihm die das Schaaf Vieh vor Halt oder Wehr Viehe ver-
kauft habe / und woferne er solches nicht thun könnte und
würde / er H. K. auch das bisher vorenthalte Kauf Geld /

wie auch darvon von Zeit an Verzug gebührendes Interesse zu bezahlen durch Urtheil und Recht zu verurtheilen / und ihr von seinen gegen euch angestellten Conventio[n]-Klage zu absolviren und zu erledigen sey / Darer aber nichts beweisen konnte und würde / so wäre er von der gegen ihn angestellten Conventio[n]-Klage zu entbinden / und ihr wären ihm alle verursachte Kosten und Schaden zu erstatten anzuweisen. *S. R. B.*

IV. Sed ab hac Marputgenhum Sententia recte discesserunt *Dr. Joh. Jeneßes, ad Consultat. S. Et. Mens. Decembri. Anno 1600. Gregorian.* opinionem hoc modo confirmantes: *Alia* ist uns die Acta primæ instantiæ samt dem Appellation-Libell in Sachen euch Appellanten an einem / wider *S. R. B. 2.* Appellaten andern Theils / zugeschicket / und E. der *St. Abg.* geb. Nachmach erachten wir solchen Acten gemäß und in Rechts-ten gegru[n]det. Wenn gleich eure 100. Hämmer und Schnaß *Wien. S. R. am Martini Anno 1617.* gekauft / und bey solcher Handlung der Halt und Wehr, Bleich / das da rein sey und nicht rot / sondern sich halte und wehre / daß man sich des Einschlagens nicht zu befahren / keine Wehnung geschehen / Schweiß werckell bemerken / daß / ehe vier Wochen nach geschlossenen Kaufe verfließen / allbereit eure Stücke angeschwollen an der Rinde hingucken / welchen Mangel der Käufer bey dem Contractiren nicht spüren konnte / und der abgeho[r]te Fehler nicht betrübet / daß die abgestorbenen Stücke die Gänzung der sich geraden / *eb. S. R.* dieselbigen gekauft / so ist in vorige Instanz wohl gesprochen / und habt ihr in prosecutione Appellationis / wann nicht das Gegen Spiel bemerkt wird / eines bessern Urtheils euch nicht zu versehen. *Dr. St. B.*

*Supra mentionem est ad interesse etiam quandoque venditorum et hoc ita se habet. Si sciverit rem venditam esse infirmam. Sin vero in iusta fuerit ignorantia venditoris, non ratione interesse cogitur. *Dr. St. B.**

E 1

restituatur, ipsique res reddatur. v. *Dn. Struv. Exercit. XXIII. lib. 10.* Probandum autem ab emptore erit venditorem scivisse tale vitium, uti *Borgn. Cavalecan. P. 2. dec. 7. n. 12. seqq. cum ibi citatis existimat*: Et hoc probato tenetur venditor omnia damna, expensas & interesse reficere. *Plot. in l. p. n. 551. vers. vasa C. unde 11.*

VI. Adjicere hic libet quæstionem: An si pluribus ovibus venditis una solum earum sit morbosa, omnes reliquæ redhibere possint? Affirm. emptor enim non tenetur reliquas non morbosas retinere pro rata pretii *arg. l. 34. l. 38. §. ult. & l. 64. §. 1. ff. de adilit. edilit. jung. Bald. in l. 4. C. de adilit. action. Col. 2. vers. sed pone.* Nec quicquam nos movet, quod *Parisi. Conf. 64. n. 69. vol. 1.* adducat dictas leges in contrarium.

CAP. II.

DE

JURE CIRCA OVES IN LOCAT. CONDUCTION.

THES. VII.

Frequentissima cum apud Saxones tum & alios hæc est locationis species, quando certus alicui datur ovium numerus, hoc pacto, ut si quæ istarum pereant, conductor vel alias in illarum locum substituatur, vel æstimationem illarum præstet. *Dn. Struv. S. 7. C. Exercit. 24. l. 14.* eaque appellatur ab Italis conventio socidæ & soccidæ ut & soccidæ; Et oves istæ dicuntur *ferrez*, (eiserne Schaaf) quasi immortales, eo quod locatoribus nunquam moriantur. *Dn. Moller. P. 3. Constit. Elect. 33. n. 10. ibiq. Carpz. P. 2. Constit. 77. def. 19.* Namque in locum demortuarum aliz debent substitui, vel æstimatio præstari, & hoc modo semper salvæ existimantur, quia Dominus nullum damnum neque ullum periculum sentit, sed solus conductor jure conventionis illud sustinere tenetur. *Dn. Christoph. Philipp. Richter. Tr. de Jur. & Privileg. credit. cap. 2. m. 1. n. 23. seq. Add. Besold. thes. pract. lit. E. num.* Atque ita responsum *Ment. Jul. An. 1629.* An den Schaaf Meister zu Rassenburg: So ist der Rath (locator) wegen der

von

dem Fall die Wahl bey dem Creditore stehet / nach bewehr-
ter Rechts-Lehrer Meinung: Zumahlen aber in gegen-
wärtigem Contractu das eiserne Viehe in gewissen Tax
angeschlagen worden / dahero und weil die æstimatio ven-
ditionem importiret / der Verpachter das pretium actio-
ne emti venditi, translata in se proprietate, zu fordern be-
fugt: Diweil aber dennoch der Werth des eisern
Viehes nicht in casum rei extinctæ; noch ad præstandum
impossibilis bedinget / in welchen Fällen dieselbe auch oh-
ne ausdrückliche Bedingung ex officio judicis præstiret
werden muß / auch ex obligatione nirgends erscheint / daß
solche alternatio dem Creditori zum Besten und mehrerer
Versicherung angesehen sey / darneben die Worte in obli-
gatione klar / daß res ipsa ohngeachtet der taxation wie-
der gegeben werden sollen und mögen; So erscheint dabe-
ro / daß die electio dem Pächter alleine zustehet / und derselbe
auch den hieraus entstandenen Schaden zu gelten schuldig /
B. N. W. De æstimatione an & quando, vel periculum rei
tantum, vel etiam dominium transferat, v. Bartol. in l. 1. ff. de æstim.
act. & in l. 3. & l. 54. ff. locat. Distingvit verò Salicet in l. 1. in fin. C. pro
soc. inter æstimationem primam tempore contractus societatis, &
secundam tempore mortis ovium factam, hanc non illam inspicere
debere affirmans, ut salva sit conscientia, quia cursu temporis
pecora fiant deteriora. Jason. in l. 11. C. de poss.

IX. Hinc quoque accedit diversitas inter oves locatas
adhuc extantes, & inter illarum non amplius existentium æsti-
mationem; licet enim oves ita locari soleant, ut conductor
omne periculum in se suscipiat, & in locum demortuarum vel
consumptarum alias species substituere, vel æstimationem præ-
stare teneatur; quæ alias etiam loco rei succedit, & quemad-
modum res ipsa, ita quoque pretium ab eo, qui in re habet,
peti potest. l. 21. ff. de hered. vel action. vend. & expresse in jure no-
stro cautum sit, rem quæ in locum alterius surrogatur ejus-
dem

dem esse effectus cum illa, in cuius locum surrogata est. l. 10. §. 1. ff. de pign. et hypothec. & ibi Gothofr. l. 23. §. 2. ff. de condition. & demonst. r. Longe tamen diversa est ratio illarum specierum, quas locator conductor tradidit; & illarum, quæ in locum demortuarum vel consumptarum surrogantur, vel quarum æstimationem aut pretium conductor solvere tenetur; Indeque nullum est dubium, quin locator oves suas apud conductorem adhuc extantes vindicare possit, & per consequens eidem prælationis competat privilegium, uti in *Ordinat. judic. Elect. Saanen. Tit. 2. in fin.* expressa hæc habentur verba: so wäre dasselbe noch anwesend, et vorhanden, soll es dem Gläubiger bleiben. Et ita quod de *Do. Schönb. Tenenses 25. Febr. Anno 1643. B. C. R. S. H. E. in cons. r. p. r. naturæ* E. R. responderunt: Quod tamen secus se habet, si non amplius extant, nec de æstimatione vel aliis capitibus surrogatis affirmari potest per l. 28. §. ult. ff. de furt. itaque in *pign. et hypothec.* & hoc casu locatores inter simplices vel Chirographarios creditores sunt referendi, sicuti in causa allegata hic fuit pronuntiatur.

X. Quæno inde oritur, an locatio ovium pro certo pretio cum promissione restitutionis earundem vel illarum valoris sit licita; & quando usuraria subsit pravitas? Hanc *Joan. Petr. Asolus. Resol. XI. cum citatis Autoribus* ibidem in hanc sententiam, tam Theologicis quam Jure Consultis innumeratis ita decidit, quod etiam si locationes ovium pro quodam pretio convento in annis, libris scilicet duabus casei pro singula ove, & cum promissione restituendi oves vel illarum valorem, sustineantur in utroque foro ratione duorum vel trium contrahentium, qui censentur inter partes in una & eadem scriptura celebrati; primus nempe locationis & conductionis; alter capitalis; & tertius luchi certi assecurationis; cum videatur inter ipsos contrahentes conventum, ut cum ex singula ove possit locator percipere fructus annuos valoris unius ducatonis juxta vulgarem & experientia comprobatam æstimationem, contentus nihilominus esse debeat de duabus libris casei, & residuum remittere conducto-

ductori, idque praprimis ob susceptum periculum & tum Capitalis tum etiam lucri, quod licitum esse tradunt dicti Auctores, assecurationem: Hæc tamen solum vera sint & procedant, quando constet tempore contractus vere & realiter extitisse oves apud ipsum venditorem sive conductorem; Namque illarum non probata existentia, nec venditio, nec subsecuta locatio sustineri ullo modo possint tanquam contractus, qui rei interventum de necessitate requirant. *l. 15. ff. locat.* sed resolvantur in pravitatem usurariam omni jure prohibitam, uti in puncto tradit *Azor. Instit. Moral. Part. 3. lib. 7. cap. 9. in fin.*

CAP. III.

DE

JURE OVIVM IN LEGATIS.

THES. XI.

SI fundus cum instrumentis seu pecoribus legatus, & fundus possit sustinere suo gramine tantum mille oves; testator autem comparuit duo millia ovium: hæc legato cesura existimat cum *Labrono Jabalonus in l. 25. pr. de instr. vel instrum. legat.* Nec enim querendum est, quid debuisset parari pecoris instrumenti fundi causa, sed quid paratum esset. *d. l. 25. pr. Bartol. in l. cum quæretur. §. lana de legat. 3.*

XII. Cum instrumentum omne legatum esset, excepto pecore vel ovibus, etiam pastores, opiliones, ovilia quoque legato non continentur per *d. l. 25. §. 2. de instr. vel instrum. legat.*

XIII. Pecorum vel ovium usu legato neque lacte, neque agnis, neque lana utetur usufructarius. *§. 4. Inst. de us. & habit.* Modicus tamen lactis usus conceditur: neque enim tam strictè interpretandæ sunt voluntates defunctorum. *l. 12. §. 2. de us. & habit. Bald. in hoc text. Seb. Medices. Tract. de acq. possess. num. 183. seq. add. cap. 5. spec. ult.*

SECTIO

* (43) *

SECTIO III.

DE
JURE SINGULARI OVES
ALENDI

CAP. I.
DE
PRÆDIIS OVILIBUS.

THES. I.

OVile propriè denotat locum, ubi continentur oves; impropriè olim Romanis ovile dicebatur locus iste, in quo in Comitibus centuria prærogativa erat, idque propter similitudinem, quia undique cancellis erat clausus; atque in hunc nemini licebat ingredi, nisi potestate prius à Consule facta, uti hujus meminit *Dionysius Lib. 10. de Comitibus L. Quamvis* verba faciens; cujus quoque fecit mentionem *Lucianus*:

--- *Et misera maculavit ovilia Roma*

De quo pluribus *vid. Gruch. Lib. 1. de Comit. Rom. aliosque*. Nobis prædium ovile dicitur eine Schäferey. Hoc autem quid importeret, optime explicat *Paul. Matth. Wehner. in Pract. Observat. p. 383.* in verbis: Eine Schäferey heißt nicht allein eine Scheuer oder Stablung / darein die Schaafe gestellet werden / sondern es wird das alles / Scheuren / Stall / Schaafe / Wiesen / und Weyde / damit die Schaafe müssen unterhalten werden / mit einem Worte eine Schäferey genennet.

II. Quamvis verò jure communi cuivis licitum sit in fundo suo aliquid extruere, in rem sive conditionem suam etiam cum alterius detrimento facere meliorem *L. 24. §. fin. C. l. 26. ff. de donn. instell.* (cujus tamen rei vide limitationes

tiones apud Hieron. Schurff. Cent. 3. Conf. 16. num. 3. seq. & Gail. Lib. 2. obs. 69. Indeque omnino sequatur, quod in extructi-
one ovilis idem obtineat, nec prohibeatur quis tantum alere
ovium numerum, quantum ipsi lubeat, uti hoc confirma-
tum est Responsis Lipsienſium & Wittenbergenſium, quæ exhi-
bet Georg. Beat. in publicat. ſentent. Definit. Saxon. in Caſibus va-
riis. Tit. 27. Juribus tamen provincialibus plerisque id mi-
nime conceditur, ſed quod extructionem ovilis attinet, ea-
dem nemini, niſi ex antiqua conſuetudine jus tale docere
poſſit, conceditur; nec etiam domino loci, niſi ſibi ab initio
naſcentis regni ſive territorii, quando facta eſt inter ſe & uni-
verſitatem terminorum diviſio, hoc reſervavit, uti tradit Seſſe
Dec. 74. n. 29.

III. Unde etiam Jure Saxonico quis jus paſcendi ex
uno ovili in pluribus locis aut pagis habens, non poteſt no-
vum ovile extruere in loco, ubi antea nullum fuit, ne ejus
loci incolis ratione paſcuorum aliquod præjudicium afferat-
ur, juxta Coler. Part. 1. Decif. 218. & Carpzov. p. 2. Decif. 206.
num. 11. Quorum aſſertioni contrarius quidem eſſe videtur
Modestini. Piſtor. Vol. 1. Conf. 14. qu. 1. num. 3. ſeqq. in verbis: Es
irret auch hieran nicht / daß vorhin an dieſem Orte keine Schäfe-
rey geweſen / denn es iſt einem jeden erlaubt / ſeine Gütſer täglich
zu bauen und zu beſſern: Verum ratio ejus allata ad jus hoc
ſingulare non poteſt applicari. Maith. Berlich. Part. 2. Concl. 49.
num. 12.

IV. Idem obtinere teſtatur in Ducatu Württenber-
gico Chriſtophorus Beſold. in Commentar. über die Fürſtl. Würt-
tenbergiſche Landes-Ordn. Tit. von Weyd- und Schaaf-Ordn.
num. 7. Et de Marchia Brandenburgensi Joach. Schepliz. ad
Conſuetud. Brandenburg. Part. IV. Tit. 20. §. 1. Neque ibidem
ovilia ex urbibus & pagis in alium commodiorem locum ſine
conſenſu vicini transferre licitum eſt, uti c. 1. per hunc ex-
preſſum textum conſtat: Ob wohl zu recht verſehen / daß
ein jeder / welcher eine Schäſerey, Berechtigfeit an einem Orte
hat / es ſey in einer Stadt oder Dorffe, Macht habe / dieſelbe
aus

aus der Stadt oder Dorffe seiner Gelegenheit nach auffzu-
bauen und zu transferiren: So wird doch solches Innhalt ei-
ner sonderlichen Bewilligung auffm Lande in der Mark Bran-
denburg nicht gehalten / und muß keiner von Adel eine Schä-
ferey aus der Stadt oder Dorffe an einen andern und geleg-
nem Orth in Holze vor der Stadt oder außserhalb des Dorffs
ohne Bewilligung seiner Benachbarten aufbauen und transfe-
riren.

V. Sic quoque in Bavaria illi, qui pradia ovilia jam
antiquitus possederunt, sub privatione juris pascendi, vel
pro qualitate denarii, sub graviori poena majorem gregem in
sylvis & agris quam ab hominum memoria pascere conse-
verunt, nec pascere, nec nova ovilia constituere valent. v.
Jur. Forest. Rota. Bavaric. Ap. 35. verba autem illa antiquitus & ab
hominum memoria ex Wehner. in suis observat. ad verb. alters / von
alters / ad minimum de 40. vel 50. annis accipienda esse refert
Schaff. Kbrasser. ad cit. loc. Jur. For. jung. Meibsaer. in Decis. Camer-
ac. 2. p. 2. dec. 4. n. 8.

VI. Sed quaeritur, quid juris, si duo fratres Nobiles duo in
pago quodam possideant ovilia, & deinceps horum unus mori-
atur relicto filio duobus vel pluribus, quorum quilibet deinde
ovilis illius particeps esse vult, an cuilibet proprium ovile & sin-
gularem pastorem alere licitum est? Casum hunc ita decisum
esse: Daß die Brüder entweder die Schäferey müssen gemein ha-
ben / und die Nutzung theilen / oder sie müssen einem allein die Schä-
ferey gönnen / und darun favelen: Nec hoc concedi, daß jeder
Brüder wolle, seinen Antheil Schaafse sonderlich hüten lassen / oder
darauf einen eigenen Kost, Knecht oder Pacht, Schäfer halten /
denn auf solchen Fall würden viel Schäfer und Hirten testatur
Scheplitz. d. 4.

VII. Quid vero, si quis in suo fundo extruxisset
ovile, idque ultra decennium absque ullius contradictione
possederit, num postmodum vicini hoc impugnare possunt?
Ad hanc facti speciem Responsa diversa Jctorum exhibet

bet Joach. Schepflitz. citato loco. Nimirum *Francofurtensium*:
 Send ihr euren Bericht nach über 10. Jahr lang in ge-
 ruhigen Besiz der Schäferen gewesen / so werdet ihr bey
 solchem Besiz so lange erhalten / bis euer Vetter in peti-
 torio euch daraus durchs Recht entsetzet. *B. R. W.* Et
Brandenburgensium: Ist N. auf den zugelegenen Aeckern
 und Feldern zwen Schäferen zu halten befugt gewe-
 sen / da er denn solche Lehn = Gerechtigkeit zum halben
 Theil auf euch vererbet / und ihr eine Schäferen zu eurer/
 mit Wissen und Duldung eures Vettern N. aufbauen
 lassen / und 15. Jahr über in geruhigem Besiz gehabt / so
 ist bemeldter euer Vetter euch darüber Intracht zu thun
 nicht befugt. *B. R. W.*

IX. Quandoque fit, ut collegium laniorum in civitate
 aliqua singulari oves alendi gaudeat jure, ut quæstionem ergo
 deducitur, an præter id etiam possint uti juribus universitatis, &
 utroque modo, ut sc. lanii & cives sive incolæ istius loci sint spe-
 ctandi, v. c. In der Meßger zu Eschwegen uhrhalten Ord-
 nung / so Anno 1570. aufgerichtet / ist enthalten / daß
 denen Meßgern daselbst verstattet vier Pferde alsda
 vor der Stadt zu halten / jedoch daß sie vor Jacobi nicht
 zu Felde schlagen / noch in einem Pferd über 150. Stücke
 Schaaf = Viehes / auch über Winter keine Schaaf und
 Zucht = Vieh halten solten. Am 18. Augusti aber hat bey
 ihrer Fürstl. Gn. Land-Graff Moritzen zu Hessen die ge-
 meine Bürgerschaft zu Eschwege gnädig erhalten / ge-
 gen jährlicher Entrichtung 150. Gulden eine Schäferen
 zu halten / und sich deren zu gebrauchen / und solten die-
 jenigen / so Schaaf zu halten Willens / sich angeben
 und einschreiben lassen. Controvertitur itaque, an &
 lanii hujus ovilis universitatis essent participes. Hæc
 res in Scabinatu Jenensi M. Novembr. Anno 1630. ita est de-
 cisa:

cia: **E**rſcheinet daraus allenthalben ſo viel / daß die
 Wiesger von **der** **Samt** Schäferen der Bürgerſchaft zu
 Schwere nicht ausſchließen / und keiner präſcription
 oder Verjährung bedürfftig / es würde denn die hohe
 Landes fürſtliche Obrigkeit die Anno 1651. beſchehene gnädige
 Verſtattung also erklären / daß die Wiesger darunter nicht
 begriffen werden / ſoll ſie ſich an den 4. Pſerchen begnü-
 gen in ſolchen ſchuldig / und werden alsdenn von der oban-
 geführten **Samt** Schäferen billich abgewieſen. W. R. W.
 Hac sunt, quæ de ovibus dicere conſtituimus: cum autem
 inde quæ de pascendi, **quia** de iactis pratis & pascuis ipſum
 deſcribimus, reſte *Muchſnero* Tom. 2. Dec. 5. agemus ſequenti

CAP. II.

DE

PASCUIS IN GENERE.

THES. IX.

Pascua ſive ſaltus dicuntur loca, ubi pecudes paſcuntur.
101. Tit. Cod. de paſc. & pſuat. cui junge Gloſſ. in §. ult. l. 8.
ff. Solus maron. ubi dicitur, quæ paſcum pecudum ſunt deſti-
nata: non autem reſer. ſive ager paſcuus ſit, ſive mons
aut coſus. Nabis dicitur Mende oder Deter. 1. da man
Wiche n. yoden Paſch. Illa veniunt quandoque appellatione
fund. 2. ff. Rerum. Cyprian. Tr. de pſuile ruſſie. Et ab hac vo-
ce dicuntur oves aliaque pecudes paſcuales, quaſi paſcuales.
Hinc etiam paſcuus ſilva, in quam ſas eſt paſcendi cauſa pe-
cudes. 1. ante l. 2. ff. de pſ. ff. de pſ. 5. ubique Gadd. A paſcuus
quoque apud Romanos dicebantur paſcuarii illi, qui veſti-
gal ex pratorum publicorum locatione dabant. Item paſcuus
ager, qui ſcilicet à diverſoribus agrorum relictus eſt ad
*paſcendum communiter vicinis; hunc ipſum quidem *Lucas**

de Penna ad Tr. Cod. de fund. limittroph. dicere mavult compascuum, idque colligit ex l. 20. §. 1. & pen. ff. si servus vendico. Pastura in Tabulis Centuriis referente ex Plin. lib. 18. cap. 3. Barthele Brissonio de Form. & Solenn. P. R. lib. 6. dicebantur omnia, ex quibus populus Rom. reditus habebat, & diu hoc solum vestigial erat.

X. Primaria pascuorum divisio est in publica & privata, uti probatur per Rub. Cod. de pascuis publicis & privatis. Illa pascua publica seu alienius universitatis communia sunt, in quibus singuli de ipsa universitate sua animalia depascere solent. Copoll. in Tr. de servit. rustic. prædior. Cap. de servit. juris pasc. num. 3. & Didac. in Lib. Practico. question. Cap. 18. num. 4. conf. Jacob. Menoch. Conf. 943. num. 51. & hæc unumquemque ex universitate oportet moderare, absque emulatione, & juxta vires suarum facultatum & patrimonii uti, scilicet pro modo prædiorum, quæ habet in illo territorio. Alber. in l. 17. ff. de servit. rustic. prædior. & in l. 20. §. fin. ff. si servus vendic. l. 1. C. de pasc. publ. & priv. Gravæ. Conf. 60. num. 3. Francisc. Marc. P. 1. Dec. 84. & 223. num. 4. Thesaur. Dec. 72. Menoch. de arbit. jud. Lib. 2. Cas. 245. & Borrell. Conf. 9. n. 15. Idque ideo, ne ipsi Domini, neque incolæ totum absorbeant territorium, sed secundum possessionum qualitatem possideant. Quia & rationi & juri est consentaneum, ut ille, qui minores habet possessiones, minus quoque utatur pascuis, v. Bertram. Conf. 37. n. 5. & Hieron. de Monte Cap. 72. num. 20. seq. quippe cum communitas rei communis debeat percipi pro mensura portionum singulorum. l. 25. ff. de serv. rustic. prædior. ibique Gravæna, ubi infert ex Calcaneo, quando sunt plures vicini, habentes prædia prope pascuum commune, & unus modica habens retineat nihilominus magnam ovium quantitatem, quod possint alii, qui longe ampliores habent possessiones, intentare judicium utile communi dividundo, ut ille utatur pascuo civiliter, & pro rata tantum prædiorum suorum. vid. Hieron. Montan. in Tr. de finib. cap. 2. num. 21. Quotiescunque ergo de usu pascuorum est questio, di-

dem Einreiben, daß kein Schäfer zu Herbst- Zeiten nach Mail-
tini, und im Frühlinge nach Cathedra Petri mit seinen Schaa-
fen auf den Wäiden sich finden lassen solle. *vid. Georg. Ludov. Lunden-
Bündenspie in Commentar. über die Fürstl. Württenb. Landes-Ordn.
pag. 268. n. 6. seqq.*

XII. Quo major igitur subdatis hac in re exhibetur
favor, eo minus territorii Dominus subditis contra solidam
consuetudinem pascua plane adhibere & sibi applicare, aut
etiam vectigalibus (uti Romani fecerunt & scripturas ap-
pellarunt, *vid. Bulenger. de Vectigalib. cap. 10.*) onerare potest.
*Sesse Decis. 74. num. 22. seqq. Christoph. Besold. de jur. E. d. iur.
rer. cap. 3. per 106.* cum nec princeps, nec totus populus, ne
quidem vel uni de populo possint aufserre jus pascuorum.
Ripa Respons. 39. n. 17. & Sesse d. Decis. 74. num. 35. De qua
non etiam ineleganter differit *Dr. Absuer. Felsch. Tractat
suo de jur. compastrati. ib. 14.* referens ibidem infelix aliquod
Consiliarii ejusdam consilium, libertati populi maxime ad-
versum.

XIII. Nec etiam sibi noviter appropriare potest juris-
dictionis Dominus pascua ceteraque prædia publica, quæ sunt
intra fines alicujus castri seu pagi. *Natha lib. 2. cons. 20. num. 18.
& Roland. à Valle lib. 3. Conf. 46. num. 8.* pascua illa præsumantur
esse universitatis vel hominum illius loci. *J. & S. 1. ff. d. divi-
rer. & late Melchior. tom. 1. decisi. 26. num. 13. seqq. judic. Melch.
Westph. P. 2. Conf. 82. num. 28.* Territorium scilicet Domini-
um solum est quoad jurisdictionem, quoad pascua vero de
onera est civium & incolarum; Unde nec illi extraneis locare
Bertram. fol. 11. conf. 39. Et 49. nec etiam ad culturam reddere
possunt pascua in præjudicium universitatis. *Hieron. de Monty
Tr. de finibus regundi. cap. 6. n. 13. seqq. Longe enim inter se dif-
ferunt habere jurisdictionem, & dominium habere territorium.
Peir. Anton. de Petra de fideicommiss. qu. 13. n. 44. seqq. & Roland.
à Valle d. Consil. 46. n. 67.*

XIV. Si quoque ex pascuis ejusmodi publicis alii cui-
dam debeatur jus pascendi servitus lege, ne ipsa quidem

gendum, ut res terræ possidens manfos pascat cum pecoribus suis in propriis agris & juxta hoc respondisse *JCos Acad. Lipsiens. M. Jul. 1627. ex Carpzov. Jurispr. Forens. 2. 41. 7.* adducit. *Dn. Joan. Strauch. Dissert. VII. th. 10.* daß er mit seinen Schaafen und Viehe / auf solchen seinen eigenen Hüssen bleibe / und andere nicht mitbetreibe. Et hoc modo pronuciari solere testatur *Schneidwin. d. l.*

XVI. Cum autem nullum sit dubium, quin jus pascuorum, uti *sequenti Cap.* videbimus, præscribi possit; sciendum tamen est, id se aliter habere in compascuis; (*Koppelpwaide*) ibi enim nulla procedit præscriptio. *Matth. de Affist. Decis. 290.* quippe cum jus compascui à simplici pascendi servitute differat. *Carpzov. Part. 2. Const. 41. def. 9. num. 1.* & compascuorum usus revera nihil aliud sit, quam precarium reciprocum; hoc verò nullo unquam tempore præscribitur. *l. 2. C. de præscript. 30. vel 40. ann. jung. Johann. Köppen. Decis. 57. num. 63.* Præterea quoque in compascuis habentur jura familiaritatis & mutux quasi societatis; *Didac. Covarruv. lib. 1. variar. resolut. cap. 17. num. 11. & Paris. Part. 1. Conf. 27. n. 133.* Socius autem contra socium, quamdiu in societate sunt, non præscribit, uti pronunciatum refert *Carpzov. part. 2. const. 4. def. 14.* in verbis: Diemwèl aber dennoch gemeldte Triff, Gerechtigkeit denen von Ebeleben und dessen Warzenburgischen Unterthanen nicht jure servitutis, sondern nur aus Vergünstigung / als eine Koppelpwaide zuständig / in welcher es in Rechten diese Beschaffenheit hat / daß hierinnen keine præscriptio zulässig / sondern dieselbe nach Art eines reciproci precarii jederzeit widerrufen werden mag / so &c. Locum tamen aliquando, & quidem tunc saltem habet in his præscriptio, quando nova aliqua supervenit causa, quæ servitutem inducere possit, si scilicet quis contra prohibitionem alterius non abstinuerit à compascuis, sed iisdem per longissimum tempus usus fuerit. *Carpzov. Part. 2. Const. 4. definit. 15.*

XVII. Quicumque verò est in possessione vel quasi hujus

ius iuris commascendi, roudus in illo tamdiu, donec
ademptus actione contra eum inestata per probationes
ideas contrarium ostendat vel in possessorio plenario,
relata p[re]sentia. Et eo modo pronuntiatur Dm. JCh
Jensen Anno 1690, in causa pagi Neuses & universitatum
Roßbach und Buchenroda / ubi l[ite]r[is] o[mn]ibus opponerant
peculias rationes, & saltem in illis, in his vero minime
concedebant, quoniam vero Neusesf[er] hactenus erant in
possessione vel quasi, mit dem gesamten Dorff. Wiehe auff
der hiesigen Seiten zu h[er]en / sententia hac est prolata:
Dass die Gemeinde zu Neuses bey vorgewandten Bes
itz alsdenn der Ruhe und Trift auf angeedeuteter Wies
sen Inhabers des de Anno 52. von ihnen producirten Ver
trages so lange zu lassen und handzuhaben / bis die Ge
meinde zu Roßbach und Buchenroda mit ordentlichen
Mitteln wieder in possessione plenario oder petito
rio sit an der selbigen anführen und erlangen / auch de
wegen der Ruhe der Gemeinde zu Neuses die abgepfändete
Ruhe, ob der selbigen Werth / samt der Abmähung und verur
sachten Unkosten auf Richterliche Ermäßigung zu restitu
ren und abzulösen schuldig jedoch weil sich die Gemeinde
zu Roßbach mit den Neusern der Abmähung halber Tag
und Nacht der selbigen Pf. verglichen / hat es darben kein
Beiwenden. B. N. W. Quod eo quoque modo a Scabinatu
Coburgensi ad consultationem pagi Neuses, Mens. Mart. Anno
1691. confirmatum est: Dieweil euren Nachbar. (con
tra) h[er]en Inhabers selbigen keine Ruhe zur Ungebühr
gehandelt. So ist ihm dieselbe samt den Mähungen/
Schaden und Unkosten ohne caution und andern Entgeld
zu restituiren. B. N. W.

XVIII. Retrahitur aliquando decretum illud in sen
tentia possessorii summarissimi factum, neque possessione sua
vel quasi poss[ess]a ejiciuntur ob sententiam in possessorio ple-

nario latam, in hoc patet. Responsio 2^a. 7^o Ch. in A. orfensen
 Al. 7^o m. 167. in dicta causa dato; daß obbemeldte beyde Ge-
 meinden Rosbach und Buchenroda dasjenige / was si-
 ch in Processu plenari possessorii zu erwiesen unter-
 fangen / nach Gelegenheit dieser Sachen gungsam dar-
 gethan / und derenwegen die Gemeinde Neuses sich des
 Erreibens und Hütens in die gemengte Wälder bis an
 den Weichen-Anger / so wohl vor als nach Buchardt
 mit ihren gemeinen gehörnten oder Dorf-Bleho zu er-
 halten haben / W. R. W. Quia sententia iudem post
 Leuterationem pagi Neuses hoc modo fuit repetita:
 Auf Deuterungas. Schrifften und ersolte Gesetze der ge-
 samten Gauerben und derselben Untersassen zu Ros-
 bach und Buchenroda an einen / Syndicum der Gemein-
 de Neuses auf den Eichen anders Theils / erkennen und
 sprechen. von Gottes Gnaden wir Johann Casimir
 H. R. S. Jar. auf vorgehabten Rath der Reichsge-
 lehrten vdr. Recht: Wann gleich die formalia die-
 ser Deuterung beständig / so erscheinet doch aus denen ma-
 terialien allenthalben so viel / daß es bey dem in dieser
 Sachen am 29. Januarii 1617. eröffneten Urtheil al-
 lerseits billich bleibe / jedoch mit dieser Erklärung / daß
 die Gemeinde Neuses den beyden Gemeinden Rosbach
 und Buchenroda cautionem ade non amplius turbando
 aufzurichten schuldig / dargegen mit der begehrten Resti-
 tution zu verschonen / und die beyderselbe hier-
 hero aufgenomne Unkosten aus bewegenden Ursachen
 gegen einander zu compensiren und aufzuheben.

W. R. W.

CAP.

DE

MODO ACQUIRENDI JUS PASCENDI

THESES. XIX.

Regulariter quis prohibetur pascere animalia sua in agro alieno. *l. 1. ff. ad l. Aquil. l. 1. in fin. ff. de injur. l. n. C. de servit. Et seq. l. fin. C. de Leg. Aquil. l. fin. C. de pasc. public. Wesenbec. vol. 2. cons. 62. num. 2. & vol. 4. cons. 94. num. 129. Schneidewin. ad pr. Instit. de servit. rubric. Urban. praet. num. 36. Aym. Craveri. cons. 383. num. 2. Jeda. & Gledam. Consil. re. num. 4. seq. Potest autem hoc jus pascendi autem competere vel jure domini, vel jure possessionis, vel jure servitutis, vel jure familiaritatis. *l. 13. §. fin. ff. de injur. Matth. Wesenbec. vol. 1. cons. 1. num. 6. Gledam. vol. 3. cons. 49. num. 101. seq. Gledam. Mundum. vol. 1. cons. 10. num. 2.**

X. Quamvis autem servitutes proprie possideri nequeant, cum incorporeales, nec in bonis sint. *Dn. Struv. Exercit. XII. lib. 2. quasi tamen possideri, & per hanc quasi possessionem omnino acquiri, posse easdem certissimum est testatur eodem Exercit. XLII. lib. 8. & Henric. Zesio ad m. ff. de usucap. n. 1.* Et in jure pascendi plerumque invenitur praescriptio, ne, cuius regulam praescriptum est tempus legitimum, ubi forte et lapsus temporis & negligentia eius contra quem praescribitur, attenditur. *Dn. Struv. Exercit. XLIII. lib. 8.* Circa quod tamen *Jussus Hertz. Tr. de jure Colonar. & ejusdem affectu inter Jas. Cille & Saxoniolum non abs re distinguendum esse existimant, addita juxta illud distinctione servitutum causam habentem continuam & discontinuam, etiam in Camera Imperialis restant. Nymphero. admissa.*

XI. Servitutes nimirum causam habentes discontinuam jure civili non nisi immemoriali tempore praescribi communiter existimant per *l. 3. §. 4. ff. de acq. quovis. & Astro. l. 28.*

Missa 19a. Ii in fine. Quamvis enim servituti in possessio
 continua esse non possit, cum quis singulis diebus & horis is-
 dem uti nequeat, perpetua tamen & continua est earundem
 causa, cuius ratione praedium semper servit, & alteri nun-
 quam non aliquid debetur. Sic uti igitur praescriptioni longi-
 & longissimi temporis Iuris Civilis respondet unica praescriptio
 tricentualis Iure Saxonico, qua scilicet annis triginta & quin-
 dix septimanis & uno die, dreissig Jahr, Jahr und Tag / pre-
 scribuntur res immobiles, iura & actiones, ut tradit *Dn. Str. ad.
 Decret. XLIII. c. 1. per Lib. Land. Recht. art. 29.* Ita & in hoc
 passu illud obinet, & ad praescribendam juris pascendi ser-
 vituti in Iure veterum Saxonum tanto temporis spatio est con-
 tinentum, quod adolescentissime etiam attestatur *Modestini. Pistorio.
 Vol. 1. Conf. 7. Quest. 1. cum. 1. sequenti modo:* Aber nach Sach-
 sischen Recht wird solche Dienstbarkeit durch 30. Jahr, Jahr und
 Tag verjährt, wenn sich einer derselben auf eines andern Grund
 und Boden so lange genüßigt und ohne Verhinderung bedie-
 net.

XXII. Alterum requisitum ad praescribendam juris as-
 secuti servitutem est scilicet acta & patientia adversarii, siquidem
 iura incorporata adversus ignorantes praescribi non possunt, uti
 tradit *Joh. Meichsner. tom. 3. Decis. 33. v. 13. seq. & Bartol. in l. 1. §. 1. fin.
 ff. de servitut. in gen.* cur assentiamur *Johanni Köppen. qui Decis. 74.
 57. n. 32.* Cum ibi situs scientiam & patientiam in praescriptione
 pascuorum nomenclaturali minus attendi assentit. Quem admo-
 dum enim in iuribus negativis quasi possessio incipit a prohi-
 bitione facta, ut alter quid faciat, quod alias juxta libertatem
 naturalem facere posset; ita in iuribus affirmativis quasi
 possessio, qua continuata sit usucapio, consistit in usu, & titu-
 lus in patientia ejus, qui usum patitur. *Dn. Stru. Exerc. XLIII.
 lib. 1. per h. no. ff. de servit. in d. l. 1. §. 1. ff. de servit. l. 1. c. de servit.
 Quod elate quoque innuit Imperator in l. 1. c. de servit. vid.
 etiam *Modestini. Pistorio. Vol. 1. Conf. 7. quest. 1. n. 1. in verbis:* Und
 ist hieraus gñgigam zu sehen, welcher Gestalt die praescri-
 ptio geschehen möge, nemlich, daß zu allen solchen Verjäh-
 rung*

vñcar sñm iohāⁿ. iij. hōm pñe quam si quid presta-
tur. Sed et ordinatur quāq; seruicem ex eo, quod canon
uniformis fuisse perfolutus, vñ ad aliquod seruitium unifor-
miter exhibitum cessus est. *l. iij. ff. de cons. 7. q. 2. m. 17.* in ver-
bis. Vbi das wäre wol einer Klage werth / wie die Hef-
fmeister zu Strüßer Recht hernachste Zeit solche Trufft ge-
gen etlichen gewissen Dienst en gebrauchte / und dargegen
solche Dienste über Rechtsverwehrtē Zeit continue ge-
leistet / ob sie dann nicht dadurch eine ewliche Berechti-
gung erlanget / und so viel / daß man ihnen solche Trufft nicht
mehr auflagen konte / sondern ihuen die um die Dien-
te / so sie zuvorn geleistet / hinfürder auch lassen müsse /
wie man in Land pflegt zu sagen von den Laß Güthern /
deren Ankunfft man nicht weiß / daß man die denen / so sie
über Rechtsverwehrtē Zeit um einen unveränderlichen
Zins mitz gehabt / um den alten Zins erblich lassen muß.
l. iij. l. qq. c. 17. Wann dann erwiesen konte werden / daß
sie über Rechtsverwehrtē Zeit solche Pflüge und Korn-
Dienste geleistet / und dargegen der Trufft ohne Einrede
gebraucht / so hätte die Sache auf des Klosters Seiten ein
groß Unrecht.

Xxvi. Item kamen res monente eodem Florimann. Pifto-
ria. 203. Conf. qua. 9. §. num. 18. aliter se habet, si de immutatio-
ne praestantur constat, sicutem in eadem causa hoc addit.
Es sollte auch in solchem Fall des Klosters vermint. Er-
schichtigkeit meines Erachtens anders nicht abgelehnt
werden, denn da man erweisen konnte, daß die Hoffmeister
in S. nicht alle Wege einerley Dienste vor solche Triff-
gaben / sondern einmal mehr / das andere mal weniger u.
Nec inelegante. Idem 2. Pistoris ead. Conf. §. n. 2. hilfe effen
verbis: Wähle auch das Kloster auf eine Erb-Triff-
an zu sehen / die gegen solchen jährlichen gewissen Pfand-
Dien-

Diensten und Kern Supren confutiret wäde / si wolte
alsdenn von ndihen seyn dargegen zu beweisen / daß keine
gewisse Dienste gepflogen / sondern daß man einmahl
diß / ein andermahl jenes gethon / einmahl mehr / ein
mahl weniger gestrohet. De hac uniformi praxatione vide
quoque Hieron. Panischmann. lib. 1. qu. 22. n. 40. Christoph. Besold.
Diff. 2. ad jus Municip. lib. 176. & Georg. Ludovic. Lindenbaur. in Com-
ment. liber die Fürstl. Württembergl. Landes-Ordn. p. 208. n. 6. seqq.

XXVII. Et licet denique ad omnem prescriptionem ita
quoque ad hanc jure pascendi omnino ex requitate canonica re-
quiratur bona fides, quandoquidem justa possessio cuiuscun-
que rei constet bona fide & iusto titulo. Dn. Strum. per l. 3. §. 21. ff.
de acquir. vel amitt. possess. l. 30. de acquir. rer. dom. l. 4. c. de pre-
scrip. long. tempore. quæ bona fides ex cursu longissimi temporis
presumitur. Corp. d. l. Resp. El. 33. n. 12. seqq. & Rauscher. 2. qu. 38. n. 13.
Juxta hæc itaque requisita postquam est acquisitum ius pascen-
di, videmus nunc etiam quomodo eodem sit utendum.

CAP. IV.

DE

USU JURIS PASCENDI.

THES. XXIIIX.

Potest autem quis uti jure pascendi, prout servitus illa est præ-
scripta. arg. l. 1. §. 6. ff. de pos. l. 1. §. 1. ff. de servit. urban. prædior.
Barol. Capoll. de servit. rustic. prædior. cap. 9. n. 17. Matth. Berlich.
lib. 2. concl. 49. n. 9. & Schneid. ad Inst. de servit. rustic. & urban. præ-
dior. n. 71. si ergo simpliciter & generaliter est constituta & præ-
scripta ista servitus, tunc quis cuiuscunque generis pecora im-
mittere potest, arg. l. 23. ff. de servit. urban. prædior. l. 13. §. ult. ff. de ser-
vit. prædior. rustic. l. 1. §. 1. ff. de commun. prædior. Capoll. d. l. n. 18. Dn. Matth.
Berlich. d. l. num. 13. & Frideric. Pruckmann. vol. 1. cons. 14. num. 2.
Tantum unum, juxta titulum illud ex l. 1. §. 4. ff. de inv. act. priv.

utrum. & de prescriptiōe, censeatur prescriptum, quantum est possessum.

121. Jus autem alendarum ovium quoad nume-
 ram iurisdictionem provincialibus fere ubique solet restringi, ut
 quis non plures habeat in pascuis oves, quam hyberno
 tempore possit alere. Ita in Marchia Brandenburgensi refe-
 rente Schenckius ad Consuetud. Brandenburg. Part. IV. Tit. 20.
 huiusmodi iura, ut magis Viehes halten / denn er mit seinem
 selbst gedonnenen und allda erworbenen Futter auswin-
 tern und qualtern kan / denn solches seines weges mit
 erkauften oder anderswoher geschafften Futter gestatt-
 et wird, auf daß einem ander / so auch allda Huth und Triff-
 hat seine Durchschäherung und Überfegung wiederfahre.
 Hoc eodem modo usu quoque servat in Ducatu Megapolitano
 idem reflat. Consonat Ordinatio Provincialis Bavarica lib. 3. tit.
 4. art. 2. hoc precipiens: Wir wollen / daß durch keinen
 Inwohner unserer Fürstenthüme / mehr Viehe auf die
 gemeine Waide geschlagen werde / denn derselbe über
 Winter, doch daß er die Fuhr von andern nicht kauffe/
 von seinem Guthe führen mag / oder in sein Haus schlagen
 wil / er habe dorn ein besondere eigene Waide / die soll ihn
 zu verlassen / oder ander Waide Vieh zu ihm zu nehmen/
 oder in andere Wege nach seiner Nothdurfft und Gefallen
 zu gebrauchen unbelwehrt sein und bleiben. Wo aber et-
 ne Gemeine von jemand obermeldtermassen beschwehrt
 überschlagen / und deshalb zur Klage kommen würde/
 so soll ihre Gerichtes Obrigkeit dieselb. Beschwerde abzu-
 schaffen schuldig seyn.

XXX. **N**onnullum est dubium, quin superior Magi-
stratus alendi libertatem & pecora pascendi jus ad certum
animalium numerum restringere ac limitare possit, quip-
pe cum supradictum hoc publicum subditorum fradeat usitas
& ut plurimum pascuorum qualis libertatem haud circum-

scriptam hac in **te** prohibet. **Sic** in plerisque Saxonia locis hie
 oves alieni modus pro quantitate agrorum & pratorum **de-**
 terminatis, terrar. **ed.** possidenti maxime octo habere oves **est**
 permittum, uti hoc expresse patet ex Constitutionibus Provin-
 cialibus Saxonice, cum primis autem illa Saxo-Gothana **lib. 1. c. 21.**
ita habente: An denen Orten / welche Schaafse zu halten
 hergebracht und berechtiget / mögen auf eine Hufe acht
 und also auf und ab / nachdem ein jeder viel oder wenig
 Acker hat / mehr aber nicht / bey Verlierung der übrigen
 halten / es wäre denn / daß eine oder die andere Gemeinde
 sonderbahre Triffte-Gerechtfertigkeit hätte / und daher von
 den Einwohnern auf eine Hufe mehr Schaafse gehalten
 werden können. Et Ordinatio Provincialis Bavarica **Lib. 3.**
Tit. 14. art. 4. c. 1. r. 1. Wieviel ein jeder Bauersmann des hoc
 constituit: Wo die Bauren forthin Schaafse haben wollen /
 das doch keinen / denn allein auf seines Guths Grunde /
 und denen / die es von Alters im Gebrauch hergebracht
 hätten / gestattet soll werden / darinnen soll man die Raaf
 halten ; nemlich daß ein Hoff 24. eine Hufe 12. und ein
 Lehner oder Soldner / der zu bauen hat / 8. Schaafse / oder
 soviel jeder über Winter bey seinem Guth anbringen kan /
 jedoch daß keiner den Sommer auf die Waide Schaafse
 hinzukauffen / oder ums Geld zu ihm nehme. Aber ein
 Soldner / der nicht zu bauen hat / mag 4. Schaafse / und
 nicht mehr haben / und sollen die jungen Lämmer / so von
 solchen Schaafen herkommen / allemahl über das an-
 dere Jahr in die bestimmte Anzahl gerechnet / und für
 Schaafse gezehlet werden ; welcher aber das überfah-
 ren würde / dem sollen die Schaafse durch seine Gericht-
 Obrigkeit zur Straffe unnachlässlich genommen werden.
 Quod circa hanc rem moris sit in Silesia, refert **Jacob Schick-**
fuß in Chron. Siles. Lib. 3. c. 1. m. 496. hoc modo : Die Bauren
 auf

auf den Dörffern sollen nicht mehr denn auf eine Hube
über Winter 25. Schaafe halten / jedoch mit des Herrn
Willen; Die Schulken aber und Freyen / welche Brieffe
auf ihre Huben haben / darinnen eine Schaafe Triff bez
rennet ist / die sollen nicht mehr auf eine Hube über Win
ters als 100. Schaafe halten / es wäre denn / das einer mit
was mehrer befrucht wäre / und solches mit richtigen Brie
fen betreiben sollte / der soll solches billich genießen.

XXXI. *Græci autem circa usum pascuorum non abs re
onerum & munerum personalium habenda est ratio; ita incolis
civitas, qui cives non sunt, sed tantum Beyfassen oder Wahl
Bürger, qui neque excubias agunt, neque alia civilia onera
sustinent, de consuetudine pascua publica non immerito in
terduntur.* *Id. Paul. Marib. Weber. in observat. Pract. voc. Wald
Gang. in fine* In huiusmodi singulari aliquo præmineant privilegio;
Quamvis enim quis a civitate per quoddam privilegium
quodam jurisdictionem & alia onera sit exemptus, tamen quoad
pascua alioque usus communes jus suum non amittit, sed
in pascuis communibus pecora sua nihilominus pascere po
test. *Berolice. P. 2. Concl. 49. num. 19.* Horum exemptorum nu
mero recte accenset Professores in *Academus Caspar. Manzius. i.
Dei. Palatin. qu. 26.* ubi lepidum hunc refert casum; Negasse
scilicet cives ingreditur aliquando Professoribus ibidem jus
pascendi, nossem non minus lepide quam adposite responsum
fuisse. Si access & oves Professorum velim excludere a pascuis
civitas, ventent Professores eorum a finos excludere ab accessu
universitatis.

XXXII. Sibi vero nequaquam acquirit jus, qui per an
nos viginti contra hanc observationem & determinationem
maioris preedum numero est usus contra dicente nemine,
sed præter id, quod poenam incurrit, ad dimittendum quo
que oves in pascuis adigi potest, sicut unumque est Responso
Dni. *Item Jenensium ad consultationem D. D. exco
ratoris*

toris **Kalen** is **Menf** **Novembr.** Anno 1644. ex d. m. f. n. e. p. a. t. e.
 Wenn gleich auch hieb vor kein Gebot von der Obrigkeit wegen
 der Vieh- und Schaafe Haltung geschehen / sondern sie auch in der
 10. Jährigen Ruhe gelassen / dennoch diess weil die andern Meister /
 so vor euch da gewesen / aus Unvernünftigkeit keine halten können
 und die Fürstl. Sächs. Landes **Ordnung** klare Masse giebet / wu
 viel man / und wer Schaafe halten möge / wie auch derjenige / in
 diesem zuroder lebt / zu **traffen** sey / so ist **E. E. Rath** / angeord
 net / daß ihr eure Meister **gegen** der Obrigkeit verschoffet und ver
 schaget / auch sonst den andern Meistern in diesem Fürstenthum
 Schaafe zu halten nicht gehöhret würde / euch zu Erhaltung eurer
 Acker- Baues und Besserung eurer Nahrung eurem Belieben nach
 Viehe und Schaafe halten zu lassen nicht schuldig / sondern da der
 Rath und ihr sonst nichts erhebliches darwider einzuwenden /
 so möget ihr auf einer jeden Hufen acht Schaafe / und also auf
 und ab / nachdem ihr viel oder wenig Acker habt / und daru
 ber nicht halten / oder da sonst eine nachbarnsche Anzahl Schaafe
 die Stadt habe gesehet / ihr euch derselben Anordnung mit Be
 treibung derselben Gränge zu widerstehen nicht besuget / sondern
 sendt ihr dem Rathe die übrigen Schaafe zuustellen / oder die
 gepredete 5. Gulden Straffe zu erlegen schuldig und verurtheilt.
B. R. B.

XXIII. Nec etiam ab una animalium specie expresse ad
 aliam extendi potest ius pascendi ; & si quis in pascua sua
 certum pecudum genus ; oves puta immitti passus est ; con
 tra illum nequaquam praescribitur in eodem campis ius pa
 scendi capras , fues , boves &c. *arg. l. 1. C. de servit. rustic. praedior.*
Matth. Berlich. d. Concl. n. 1. Barth. Capoll. d. n. 17. de Servit. ad l. 1.
Tu. d. servit. rustic. & urban. praedior. ibique Joh. Harprecht. n. 12. ad l.
de iur. com. l. lib. 1. decis. 106. Namque stricte est facienda inter
 pretatio huius facultatis , quo minus praedium serviens gravi
 tur , & libertas naturalis , quantum fieri potest , conservetur.
Matth. Wesenbec. P. 1. Conf. 4. n. 3. Et. Joh. M. Kappeler. de i. servit. ad l. 1.
Modestin. Pistor. P. 1. conf. 10. n. 15. Cuius rei Benedikt. Dec. 1. decis.
decis. 106. n. 17. elegans hoc Paul. in l. 1. d. Lipsenf. ad l. 1. p. 1. G. 1.

verwehrt Zeit / wegen der obangezogenen Trift kein Geld entrichtet / auch keine Subre gethan / sondern jure servitutis sich derselben ge-
braucht hätte: Dennoch diweil in ihre Markt an gangbarer Trift
und Waide für ihr Viehe kein Mangel ist / dagegen ihr und die
Gemeinde in der S. M. nothwendige Huth und Waide nicht ha-
ben würde / wenn der R. Gemeinde berührte Huth und Waide wei-
ter verstatet werden sollte; so ist dieselbe auf vorhergehende Aufklä-
rung sich mit ihrem Viehe der S. M. gänzlich zu enthalten schuldig.
B. R. W.

XXXV. Namque non debet esse melioris conditionis ex-
traneus & hospes, qui servitutem acquisivit; quam ipse Do-
minus, *Matth. Coler. conf. 4. n. 15. & Wesenbec. part. 2. conf. 113. n. 201*
& causa servitutis non debet potior esse causa dominii. l. 6. C. de
serviunt. & acq. Hinc etiam est; quod Dominus fundi, in quo
rusticis vel aliis post festum Michaëlis, jus competit pascendi;
possit ante illud tempus, præsertim post resectionem grami-
num, in eodem fundo sua pecora pascere, ut in causa S. H. und
H. von Einsiedel & communis Eschensfeld / in supremo appel-
lationum judicio Dresdensi M. Jun. 1627. est pronunciatum;
idque per Leuterationem, M. Dec. 1627. & per Oberleuteratio-
nem M. Jul. 1628. est repetitum, referente *Matth. Berlichio part. 2.*
dec. 201. n. 16. seq. In qua tamen causa Dnn. Scabini Jencenses
Mens. Febr. 1628. ad requisit. der Gemeinde zu Eschfeld contrarium
pronunciavunt.

XXXVI. Quemadmodum verò ille, cui debetur servitus,
sele intra limites continere tenetur, ita quoque Dominus fun-
di servitutis servitutem recte constitutam non deteriorem fa-
cere. l. 20. §. 4. ff. de servi. urb. præd. l. 15. §. 6. de usufr. neque paludes
terrasque incultas, v. gr. abgetriebene Holz, Möse / wüste
Teiche &c. in quibus alteri jus pascendi debet, illo invito &
in jus præjudicium ejus mutare ac ad fertilitatem referre pos-
est arg. l. 13. §. 4. fin. ff. de usufr. conf. *Gail. 2. obs. 67. n. 10. Schneid. per*
Insti. de servit. §. 11. Köppen. decis. 15. & Carpz. p. 230 conf. 41. def. 1. Et
hunc in modum quoque Cui Lipsienses responderunt: Diweil
aber

aber allemal der Grund / **Item** zum Verachtlich, dessen / **So** das jus
 salicendi gelangt / den Grund und Lössen umzureissen und zu Acker
 zu machen nicht begehrt / welches zugleich auch von den Leuten z.
 so sind sie auch wegen des verbauteu Zeiss auch mit euren Nach
 barn zu vergleichen / und ihnen deswegen gebühlichen Abtrag zu
 thun. **W. R. 18.**

XXXVII. Cul adeo inhzrendum, ut etiam quis agri
 rum non nisi certo ac statuto tempore ad culturam reducere
 possit, uti deciderunt in Curia provinciali jenensi in termino
 Decis. A. 107. Das Stoppen umzureissen oder Felsen sollen die Kld
 ger bis auf Bartholomai umlassen. quia scil. reus erat in quasi
 possessione huius servitutis: Simili modo est prohibitum, si
 nempe ita conventum ac prescriptum sit, zu Sommer / i. e.
 in das Brachfeld zu gehn / Linsen / Weizen / Klee und dergleichen zu
 sahen / juxta Decisionsin Curie Provincialis Saxo-Jenensi in ter
 mino VII. Anno 1618. factam.

XXXIX. Quorum tamen quodlibet restringitur, si pro
 bati possint Dominus fundi servientis, quod ei, cui debetur ser
 vitus, illud non sit detrimento, sed pascua adhuc sufficiant
 dum quibusdam non nocet, suo jure uti potest, per l. 24. §. 16.
 Et dicitur insuper, quod etiam vult d. Consuet. Elector. 4. in verbis
 Et tunc deni an deni. x. Et hujus rei etiam Nicol. Pigebat
 pferat Decisionses Cur. 2. Cas. 37. Das Belagter die libellirte
 Leuten schuldig anhangen liegen zu lassen schuldig / er könnte und
 sollte dann erweisen / das Belagter ohne das gnugsame Waide
 vor sein Viehe habe / damit wird er billich gehört / und ergeth also
 dann darauf weiter was recht ist. Et Gent. 3. Cas. 7. Das Kläger
 die harte Weide / daruff Belagten die Trift zuständig / unange
 ssen liegen zu lassen schuldig / er könnte und sollte denn / wie recht
 darthum und erweisen / das Belagter ohne das vor sein Viehe
 Waide gnugsam habe / so ergeth also denn daruff weiter / was
 recht ist.

**XXXIX. Nemo potest prohibere Dominum fundi servi
 entis, quo minus pascua immutet & ad culturam reducat, qui
 tamen in illis pascendi tempore operionis, in effeminat**

ten/ quod in agris sit melle peracta; in pratis vero plerumque post festum Michaelis. Et illud quoque confirmat *Carpovius in dicta Constit. 41. def. 3. verbis*: Es wäre denn / daß solche Hütung und Erntz/ Gerechtigkeit bemeldter Dorffschafft und Nachbarn auf euren Feldern und Aekern alleine zu offnen Zeiten / und nicht bey geschlossenen Feldern zustünde/ dessen genösset ihr billich und mit Zug / auf solchem Fall die Felder und Leiten unzureissen / und zu Aekern zu machen / und kan euch deswegen nicht Einhalt gethan werden. B. N. W.

XL. Quemadmodum vero *Francisc. Zoannet. Tr. de emt. & vendit. n. 204. seqq.* venationem Germanicam servitutis habeat naturam, quippe quæ à sylvis & nemoribus plebejorum jurisdictioni Nobilium debeat. Ita quoque hoc pascendi jus pari modo nihil aliud quam servitus à pratis, & nemoribus plebejorum, nobilium aliorumque, qui eodem gaudent jure, jurisdictioni debita, neque realis. Licet enim, monente eodem *Zoannetto*, jurisdictio dicatur cohzere personæ magistratus, sicut dominium rerum personæ domini juxta *Bartol. in l. 1. ff. de jurisdict. omni. judic.* & ita potius videatur servitus personalis, cum debeat personæ ejus, quæ habet jurisdictionem; rectius tamen ita concludemus, jurisdictionem personæ Magistratus secundum quid, i. e. respectu exercitii ipsius jurisdictionis; subjecto vero seu territorio simpliciter cohzere, cum ejus latitudinem, & longitudinem non egrediatur *l. ult. ff. de jurisdict. omni. jud. l. 239. §. 8. ff. de V. S.* Hinc *Bart. in d. l. 1. n. 6.* dicit, quod Princeps, si cui concedat universaliter territorium aliquod, intelligatur etiam jurisdictionem universaliter simul concedere, sicuti etiam *in l. 1. §. cum urbem nostram. n. 9. ff. de offic. prefet. urb.* dicit, quod omnis jurisdictio ordinaria territorio cohzreat.

XLI. Differat ab hac pascendi servitute hodie receptum jus pascendi, uti jamjam supra offendimus, quando scilicet duo pluresve vicini ex familiaritate in prædii & territoriis suis sibi invicem mutua concedunt. *Dn. Struv. d. Exerc. lib. 27.* Et in hoc familiaritatis, vicinitatis & mutux quasi societatis so-

lum,

Inm. non vero servitus jus arrendi certum est. *P. 117. c. 11. §. 2.*
 in m. in quantum contrarium non nemini probabilis est. *Me-
 us. deff. 172. par. 1.* videatur; Ac vero propriis inspicientibus
 ipsum cit. Autorem nullo nostrae assertioni contraria appa-
 ret opinio; namque eo loco is novum plane format casum;
 quando scilicet necessitate, quae legem non parit, ita exigen-
 re fieri aliter non possit, quia hoc precarium reciprocum ali-
 quando fiat servitus; Quod inprimis fit, quando duo vel
 plures vicini ita possident agros commixtos, ut nenter eorum
 separatum pascere queat; Insuper rei huic non modo magnum
 additur pondus, sed eadem quoque multo elucescit clarior ex
 Responsio Facult. Juridic. Helmstädtensis, Senatus Ultzensi M.
 Jun. 1646. hunc in modum transmissa: So viel aber in specie
 die Meßer betrifft: So die Bürger mit denen Bauern, bevorab aus
 Hamburg ein Stadt uns andere haben, und eure wegen des
 Pacht nicht wohl abgesondert werden können; An solchen Orten
 müsse die Waide denen Bürgern und Bauern nothwendig gemein
 bleiben, und wäre von der hohen Obrigkeit zu mäßigen; welches
 Befehl von beiden Theilen solche Gemeinde süglich zu betreiben
 sey; Wofern aber die Stadt und Dorfschafften wegen gesamter
 Durb sich vergleichen könnten, und ihnen in solcher communi-
 on Verbleiben bleiben wolte, wäre pro mensura agrorum & com-
 pascendorum eine billige Mäßigung der Schaff, Triffst allerseits an-
 zustehen; und hätten sie ohne Unterscheid, es gehöre Grund oder
 Boden, wohnen er wolle, sich der Waide zu gebrauchen. S. R. W.

XLII. Ex hoc compascendi jure uterq; vicinorum facul-
 tatem habet in alternis fundi sua pascendi pecora, quoad uter-
 ten placeant. Potest itaq; ab altero sociorum separatum propriis
 pascuis in volente eidem renuncian. *v. Jo. Kapf. deff. 12. m. 1. §. 1.*
Capf. deff. 12. m. 1. §. 1. Mutu enim illi ad eas, qui solo vicinitatis ni-
 rebus jure nullum important jus, multo minus prescriptionem
 probat respondentum. *1730. Dm. 7. C. 1. de iur. ven. §. sequenti modo;*
 Ist das Pächtergut & der Nieder Pächter und Waide
 werth auf dem Feldern und Fluren der rechtigen rech-

mehrem Inhalt der uns zugeschieden specie facti, und an-
 gehengten Fragen. Wann nun gleich auf N. Seite vorge-
 geben werden möchte/ daß ex mutuis actibus & tacito con-
 sensu die Koppelsjagt zwischen beyden Gütern zuerl. arten/
 auch daß es von langen Jahren/ weil die Felder aneinan-
 der stossen/ hergebracht/ und daß man dadurch ein jus que-
 rium erlangt/ ja daß schon vor 45. Jahren die Koppelsja-
 gen eingeführet/ und also dieselben præscribiret/ ferner/ daß
 auch per motum servitutis solche acquiriret sey/ daher
 man L. Seiten dieselbe ohne ausdrückliche Gegentheils
 Einwilligung aufzuheben/ und der Pfandung/ als welche
 ohne diß in den Reichs Abschieden verboten/ zu brauchen
 nicht befugt sey. Dennoch aber und die weil beyde Güter
 L. und N. am Churfürstenthum Sachsen gelegen sind/ und
 dann Vermöge der Churf. Sächs. Landes-Ordin. auch un-
 terschiedener ergangener gnädigsten Befehle de annis 1612.
 1626. 1629. 1630. niemanden auf des andern Grund und
 Boden/ ungeachtet einiges Fürwendens/ daß es also her-
 gebracht/ zu jagen/ hützen u. ohne des andern Willen nach-
 gelassen/ auch keine gewisse Verträge dufals zwischen bey-
 den Theilen vorhanden sind/ welche N. Seiten arguirt wer-
 den können/ die bishero ergangene mutui actus und der ta-
 cito consensus/ so sich auf bloße Nachbärlche Zulassung
 gründet/ kein Recht/ weniger einige præscription geben/
 zumahlen dieselbe ohne diß/ es sey denn immemoralis/
 nicht statt hat/ die vorgegebene servitus auch nicht zu præ-
 scribiren/ sondern von L. Seiten probiret werden müste/ u-
 berdiß auch die Felder nur an einander stossen/ und herge-
 stalt nicht/ daß keiner die Jagten ohne Vertretung des an-
 dern verrichten könne/ mit einander vermengt sind/ endli-
 chen bekant/ daß die Koppelsjagten ex jure familiaritatis

amicitia & vicinatis gemeiniglich herrühren/ darzu denn/
wie auch sonst in communione oder societate zu bleiben/
Vermöge der Rechte niemand gezwungen werden mag/
als ist auch der Besitzer des Guths L. die bishero mit de-
nen N. und andern Benachbarten gehabte Koppelsjagten
gerichtlich oder durch Notarien und Zeugen aufzusagen/
und dieselben aufzuheben/ und da Gegentheil darvon so
dann nicht abstehe solte/ die Pfandung/ weil dieselbe Ver-
möge Eächß. Rechte nachgelassen/ wider die Nachbarn für-
nehmen/ oder actionem negatoriam anzustellen/ oder
aber auch auf die in der Landes-Ordnung s. daß auch fer-
ner auf des andern Grund und Boden 100. gesetzte 100.
Straffe zu klagen wohl befugt. W. R. W. Quam senten-
tiam Dnn. JCi Jeneses ad Consultar. J. B. zu L. M. Oa.
1680. hoc modo confirmarunt: Auf vorgehende facti
speciem, und darbey befindliche zwey Fragen/ dar. u. Ab.
begehret worden/ spr. W. R. W. Ob wol die Besizer des
Ritterguths D. viel und lange Jahr der Koppelsjagt auf
denen zu dem Ritterguth L. gehörigen Flur und Feldern
sich gebräuchet/ dennoch aber und die weil in gedachten
Besizern des Ritterguths D. die Koppelsjagt nur aus
Vergünstigung zuständig/ welche/ nach rechtlicher Ver-
ordnung und Art eines precarii reciproci, zu jederzeit
wiederrufen werden mag/ und darüber einige præscrip-
tion bloß aus vielsährigen Gebrauch/ mit Bestande nicht
anzuziehen/ noch an der Aufkündigung hinderlich ist/ auch
in gegenwärtigem Fall die situation der L. und D. Fluren
also beschaffen/ daß die separation der Jagten füglich ge-
schehen könne/ so ist der Besizer des Ritterguths L. die
Koppelsjagt mit dem Ritterguth D. dergestalt nach Be-
lieben aufzuheben wol befugt/ daß hinführo ein jeglicher
auf

auf seinem Revier verbleiben müsse / und kan diese Aufkündigung durch Notarien und Zeugen geschehen / und wann der andere Theil gleichwohl hernach die Koppelsjaag exerciren würde / mit der Pfändung verfahren / und libertatis possessio vel quasi hierdurch erhalten werden / da aber das petitorium judicium nöthig anzustellen etwa sollte vorfallen / sodann möchte am füglichsten actio negatoria statt haben. **B. R. W.**

XLIII. Etiam si quoque inter socios per Recessum aliquem termini certi ita sint constituti, ut nullo unquam tempore revocari debeant, hoc tamen jus compascendi revocaturus nequicquam obstat, quoniam à pactis terminorum ad jus compascui inferre non licet. Sicuti *Dn. JCh. Magdeburgenses M. Mart. 1675.* responderunt: Auf eure andere Frage / ob die Gemeinde zu Grossen W. die in bemeldten Gräfl. H. Regierungs-Recess gedachtes Jus compascui revociren könne? **Spr. W. B. R.** Ob wohl in selbigem Recess gedacht / daß es bey solcher darinnen bezeichneten Gränz. Scheidung in Ewigkeit verbleiben solle. Die weil aber dennoch der usus compascuorum ein reciprocum precarium ist / und von den Gränz. Pactis auf das jus compascui nicht inferiret werden / noch das Herbringen einen titulum geben mag / zumahlen dasselbe noch nicht ausgeführet / so ist euch / wann gleich selbiger Recess seine Nichtigkeit hätte / das jus compascui zu widerrufen unbenommen / es wäre denn / daß die Ober- und Mittel. R. einen Titulum oder causam compascui beschheimigen möchten / auf solchem Fall wäret ihr das jus compascui zu revociren nicht befugt. **Alles B. R. W.**

XLIV. Eodem modo sese res habet, quando precario quis utitur pascuis, vel propter usum eorundem aliquid praestat, puta servitia, frumentum &c. *Kapp. decis. qu. 57. n. 64. Modest. Epist. part. 1. cons. 7. n. 11.* Sicuti autem in illis, ubi quis familiaritatis jure iisdem utitur, alter contra alterum longissimo usu, vel prescriptione, etiam ultra hominis memoriam sese tueri non potest. *Matth. de Affili. decis. 290. n. 9. & Joan. Kapp. decis. qu. 12. v. 9.* Ita quoq;

in his præcario possidens, vel aliquod servitium præstans non potest præscribere contra Dominum fundi, etiam si longissimo tempore utatur pascuis absque ulla præstatione, nisi probet se usum esse pascuis tempore ad præscribendum sufficiente non precario, sed jure servitutis, quod luculentius patescit ex Responsio Facultatis Jurid. Jenens. Mense Novemb. 1622. dato & à Richtero Part. 1. Conf. 36. num. 29. hoc modo allegato: Hat die Gemeinde bey den Junkern der Feldmarcke bittlichen erhalten / daß sie um ein gewiß Geld etwas von Viehe in solche Marck treiben mögen. Nachmahls sie ihnen viel Mist-Fuhren / Einfuhren / und andere Bittfuhren umsonst gethan / daher die Junkern durch die Finger gesehen / und sie mit ihrem Viehe ganz hinein treiben lassen; Wann sie nun gleich solche Frist in die 30. Jahr an einander gebrauchet / so hat doch dieselbe Gemeinde dadurch eine Erb-Frist nicht erlanget / sondern wenn solche N. Gemeinde ihre angemessene Gerechtigkeit mit einer Verjährung zu bekräftigen Vorhabens / so ist von derselben / daß sie über Rechtsverwehrete Zeit sich der Hut-Weide in G. Marck jure servitutis gebrauchet zu beweisen.

XLV. Multum denique refert in compascuis, an personæ eadem an villæ seu fundo debeantur. Personæ concessa jus quoddam personale tribuunt, ex quo eidem facultas est in pascua agendi pecus, ubicunque & quantumcunque habuerit, modo illud juxta supra ostensum modum moderate fiat, & ita ne alter usu rei suæ excidat. Sed cum rei seu prædii vel fundo villæ sunt concessa pascua, non alia pecora in eis pascere, quam quæ sunt in illa villa, fundo vel prædio, permittitur. *Mev. Part. 5. Decis. 251. num. 4. seq.* Jus autem compascendi in dubio jus rei seu fundi esse intelligitur, præsertim in ea specie, quando pluribus in agris, quos in eodem possident pago, jus pascendi est commune pro villis, quas ibi habent. Et ita consuetudinem ubique huic juri regulam dicere testatur *Mev. d. L. n. 6.*

DE ACTIONIBUS CIRCA
PASCUA.

THES. XLVI.

Sunt, qui dubitant, jus hoc pascendi, ut & alia jura innominata, quæ apud nos Germanos sunt frequentissima, jus scilicet venandi, aucupandi, piscandi &c. nominari posse servitutes, siquidem pacta esse & jura quædam personalia affirmant, uti expresse tenent *Glossæ in l. 8. ff. de servitut. in l. 14. ff. de alim. leg. & in l. 4. ff. de servit. rustic. pradior.* Verum si vera hæc essent, non daretur pro his actio confessoria vel negatoria, quippe quæ in pactis personalibus locum non habent; neque etiam darentur contra quemcunque possessorem, cum pacta ad tertium non extendantur. *l. 27. §. 4. ff. de pactis & l. 73. §. 4. ff. de R. I.* Recte igitur statuimus cum *Zafio lib. 1. Singular. Respons. c. 11. n. 1.* jura ista esse servitutes, ob hanc imprimis rationem, quod testante consuetudine contra quemcunque possessorem competant & aliquando ultra centum annos durent. Cui quoque consentit *Jean. Fab. in §. 3. Inst. de actionib. & Bald. in l. fin. C. de condit. indeb.* quamvis hic referente *Zafio* variet in *Rubr. C. de usuf.*

XLVII. Multas præterea, qui præscripsit jus pascendi contra eum, qui non possidet, & tamen ibidem sibi competere contendit, habet actiones, & (1.) quidem ex *l. diffamari C. de ingen. & manumiss. v. Georg. Mund. ad d. l. c. 2. §. 12. n. 14. siqq. & cap. 4. v. 112. seqq.* (2.) Actionem confessoriam & negatoriam. *v. Dn. Struv. Exercit. XIII. ib. 45.* non quidem directas, sed utiles, siquidem illæ saltem dantur, quando expresse constituta est servitus. *l. 1. §. ult. ff. de aq. & aq. plu. arcend. v. Modestin. Pistor. vol. 1. cons. 7. q. 3. n. 19.* qui, quid confessoriam instituens probare teneatur, ibidem docet. Utuntur autem hodie actione confessoria utili ad affirmanda & vindicanda jura incorporalia. *Dn. Struv. d. Exercit. ib. 43.* & negatoria utili ad eadem neganda, qua scilicet Dominus adversus eum, qui servitutem in re ipsius prætendit, rem liberam

beram declarari intendit. *Dn. Struv. d. l. th. 48. per l. 2. pr. l. 4. §. 2. l. 7. l. 11. §. l. 14. ff. si servit. vindic.*

XLIX. Si quoque (3.) ex forma statuti præscriptio sit facta. Dominus fundi dominantis habet conditionem ex illo statuto, per l. 1. ff. de condit. ex leg. ibique *Dd. jung. Barthol. Capoll. de S. R. P. cap. 9. n. 364.* (4.) si inter eos, qui simul præscripserunt jus pascendi, vel quibus una illud competit, contentio sit orta ex eo, quod unus sociorum eodem civiliter uti nolit, alter potest instituere communi dividundo judicium l. 23. ff. comm. dividund. l. 4. §. 7. ff. fin. regund. *Barth. Capoll. d. e. g. n. 27. Berlich, part. 2. concl. 49. n. 17. Thom. Tr. d. nox. animal. c. 1. n. 2. v. th. 10. hujus Section.* Si etiam (5.) Dominus fundi servientis pascua ad culturam reducere, fossis aut vallo cingere, in iis ædificare, vel aliud quid novi moliri velit, is, qui præscripsit, novum opus nunciare potest. l. 1. §. item *Juliano ff. de Remiss. l. 5. §. 9. l. 3. §. 3. ff. de nov. oper. nunciat.* nisi hic ipse Dominus fundi servientis meliorando agrum seu fundum suum non noceat servituti pascendi *vid. th. 14. Sect. 3. Diss. nostra.* Deinde (6.) potest instituere interdictum, uti possidetis pro hujus juris pascendi retinenda possessione. l. 4. ff. de servit. l. 8. §. 5. si servit. vindic. Et denique (7.) præter alia pro recuperanda possessione tutissimum competit remedium c. redintegranda 3. qu. 1. c. sape d. restit. *Spol. add. Caspar. Klock. de Contrib. cap. 19. n. 136. seqq. ubi juxta Menoch. de recuper. posses. remed. requiritur possessio de præterito, & spoliatio sive dejectio de præterito.*

XLIX. Haud inconcinne quoque huc erit referenda actio de pastu pecoris, qui pastus in specie nihil est aliud quam damnum, ab alicujus pecude in alienis fructibus depascendis datum. l. ult. C. d. L. Aquil. l. 14. §. ult. ff. de præscrip. verb. Quod damnum mediante hac actione ab ejusdem pecudis domino, prout æstimabitur, est resarciendum, vel ipsum pecus noxæ dedendum. *Oldend. Class. 6. act. 19.* Maxime autem in hoc attendenda est differentia juris Civilis & Saxonici; quoad hoc enim potest dominus prædii pecus alterius in suo fundo repertum, si pasce ndo dederit damnum, abigere, & tamdiu in domo sua detinere, donec sibi de damno fuerit satisfactum. *Unde N. lib. 2. art. 47. ubi*

Gloss. n. 9. ita : ein jeder mag auch eines um allen Schaden pfänden / der auf seinem Felde geschieht. *Add. Zobel. part. 2. differ. Saxon. 36. n. 3.* Quod secus se habet quoad illud, jus nimirum Civile, cujus rei rationes vid. in *Colleg. Argentorat. ad Tit. ff. si quadr. paup. fec. dic. n. 10.*

L. In Saxonia hodie plerisque in locis moris est, ut si quis pecus alterius in agro suo damnum pascendo inferens offendat, illud in publicas rēdes, vel ad magistratum vici (oder den Heimbürgen) abigere possit, ubi pignoris loco tamdiu retinentur, donec damni illati pro judicis arbitrio post præviam cognitionem (auf vorhergehende Besichtigung des zugesügten Schadens) æstimationem solverit. una cum expensis & emenda sive pœna pignoris, (den Pfand-Schilling/ oder die Buße.) *Land. R. lib. 2. art. 24. & 47. Carpz. jurispr. part. 2. Constit. 26. def. 5.* Hujus rei eodem die certior factus dominus si nihilominus neglexerit animal redimere, pro singulis noctibus, quibus est inclusum, tres solidos, h. e. quatuor grossos in pœnam moræ exsolvere tenetur, (er muß das übernächte Pfand allemahl mit drey Schillingen lösen.) *Carpz. d. l. constit. 27.* Si verò in tantum crescat pœnæ, damni & alimentorum æstimatio, ut pecudis æstimatz valorem ædæquet, (wenn sich das Pfand verstanden/) Judex æstimatum illud pignus vendere, & ex pretio solvendaolvere potest, juxta *Berlich. 2. conclus. 34.*

CAP. VI DE JURE STERCORANDI

THES. LI.

Modum agros stercorandi *Stercentium Fauni filium*, postquam eundem *Hercules à Grecia, Augea Regis* ibidem inventore, attulisset primum in Italia, docuisse refert *Plinius lib. 17. cap. 9. & Marob. lib. 1.* De quo pluribus v. *D. Augustin. lib. 18. de Civitat. Dei. c. 15.* Ipsum autem stercorandi jus est facultas erigendi in propriis agris

agris septa, eoq; oves suas immittendi ad fecundandos agros. Separata insuper jura sunt jus pascendi & jus stercoreandi, nec illi, qui habet jus pascendi in suis agris, statim quoque competit jus erigendi ibidem septa, uti hoc aliquo modo patere potest ex specie facti in alia aliqua causa ad Scabinatum Jenensem ita transmissa: Sind von dem Thur-Fürsten zu Sachsen und Burg, Graffen zu Magdeburg / Unserm Gn. Herrn / die von H. mit einer freyen Schaaf, Trifft 600. starck / einer Bocht / und ich G. von H. 400. starck / auch einer Bocht / und dann L. K. von G. auf 900. Schaaf, Nöser mit zweyen unterschiedlichen Hürden oder Bochten im Flur und Feldern vor grossen G. zu halten / zu treiben und zu waiden gnädigst belieben / haben auch solche Trifft, Gerechtigkeit weit über Menschen Gedencken geruhig essen / dagegen die Gemeinde zu besagten Grossen G. Vermöge solcher alten Recesse gleichfalls Schaaf, Nöser / jedoch ohne einige Bechtschlagung / zu halten / und in den Feldern daselbst zu hüten und zu waiden berechtigt / es sich aber x.

LII. Non tamen semper specialis ad hoc requiritur titulus, sed qui habet jus pascendi in suis agris, etiam in possessione esse juris stercoreandi in iisdem presumitur. Non itaque à possidente possessio, sed ab adversario dejectio sive contra ipsum præscriptio est probanda, quam quamdiu non probaverit, tamdiu hic in possessione manere potest, quod *Dnn. Juri Jenenses Anno 1603.* hoc modo affirmarunt: Auf Summarische Klage / darauf erfolgte inhibitionen / und ferner Einbringen R. W. und H. von E. Gebrüdere / Klägern an einem / Syndicem der Gemeinde zu G. Beklagten andern Theils / so sie uns von N. 1. bis auf N. 92. inclus. Zg. u. dat. G. des N. Zb. geb. Demnach spr. W. B. R. daß Beklagte wegen begangener Contumacien in die gedrohte Straffe der 30. Gold. Gilden versallen / sonst aber erscheinet aus den Acten allenthalben so viel / daß Beklagte Pferd- und Hürden-Lager auf ihren eigenthümlichen Aekern aufzuschlagen wohl befugt / es möchten dann Klägere wie recht beweisen / daß dem Beklagten solches nicht verstattet / son-

bern sie gepfändet worden / und hätten darauf stille geschwiegen / und Verschicktes sich enthalten / und solcher Gerechtheit inwendig Rechtsverwehrter Zeit nicht angemasset / darmit werden Kläger in Sächsisch. Frist billich gehört / Beklagten ihr Recht und andere Rechtliche Nothdurfft darwieder vorbehältlich / W. R. W.

LIII. *Queritur hic: an, si Dominus alicujus prædii velit oves suas in agrum alterius stercorendi causa immittere, Dominum jurisdictionis, nec eum præferre isti, qui saltem habet particulam jurisdictionis istius prædii, v. c. Titius possidet prædium, quod subjacet jurisdictioni Mevii, Sempronius habet quoq; aliquam jurisdictionis particulam in isto prædio, Titius ille vult oves immittere in agros Mevii stercorendi causa, queritur ergo, an Sempronius ob particulam jurisdictionis possit prætere, ut Titius dimidium ovium partem dimittat in agros suos? Respondetur Sempronio nullum inde nascitur jus, sed Mevius jure meritoque totum in agros suos recipit gregem, nisi probare possit contractum inter se & Titium hac de re esse factum; & eundem in modum Anno 1604. responderunt Dn. Scabini Jenenses: Auf schriftliches Einbringen H. von B. Klägern an einem / W. von B. Beklagten andern Theils / so ihr uns sub lit. A. bis auf H. inclus. Zgsh. u. dar. n. Kb. geb. Sp. W. B. R. Erscheinet daraus so viel, daß Beklagter des Nicol Feigen Schaafe den Sommer über in seinem Pech auf Bewilligung berührtes Feigens mit mehrern Recht / als Kläger / zu nehmen befugt / und ist mit dem halben Theil Beklagter sich erkümmen zu lassen nicht schuldig / es könnte denn Kl. anderer Gestalt / dann geschehen / und erheblicher beweisen / daß Feige mit ihme verbündlichen contrahiret und geschlossen / darmit würde er / und darwieder Beklagter mit seiner Gegenbeweisung und anderer rechtlichen Nothdurfft / zugelassen / darauf ferner ergienge / was recht ist / W. R. W.*

LIV. Aliquando in hoc stercorendi jure obtinet fors, uti in suis Decisionibus Sabbathinis cap. 16. Decis. 39. deducit Illust. Dn. Praes, ibidemque verba Nos Menor. P. 1. des Forst-Rechts /